POR

EL PADRE MAESTRO Fray Francisco Nuño, Prouincial de la Prouincia de Andaluzia, de la orden de S. Agustin; y los demas sus consortes.

CONTRA

El Padre Maestro Fray Iuan Butron, y los demas sus consortes.

SOBRE

Que sin embargo del rescripto que el dicho Padre Butron y consortes han traido del Reuerendissimo General de la dicha Orden, para despojar de sus oficios al Padre Maestro Nuño y sus consortes, se les oiga en el Tribunal del señor Nuncio, sobre sus excepciones antes de executar.

1 

Retende el P.M. Francisco Nuño y cōsortes, ser oidos en sus excepciones, admitiendoles la prueua q̃ han ofrecido, y q̃ en el interim no se execute el dicho Breue. Y en caso necessario durante la lite, se les ampare a todos en la possessiō de sus oficios, inhibiēdo al dicho P.M. Butron, y a los demas sus consortes, para que no inouen, ni les perturben en su possession.

Para mayor claridad desta alegacion, se presupone en el hecho lo siguiente.

2 Lo 1. segū las Cōstituciones de la Ordē de S. Agustin, y costū

bre de la dicha Prouincia, el M. Fr. Francisco Liaño Prouincial, cõuocò Capitulo para el Cõuẽto de Granada, y para el Sabado 20. de Abril del año 1641. Y auiẽdose jũtado 82. Vocales para la celebraciõ dèl, se hizo requerimiento al dicho Prouincial por la mayor parte de los Electores, para que no procediesse a la dicha celebraciõ: porq̃ los Maestros Fr. Frãcisco Terminõn, Fr. Alõso de Castilla, Fr. Iuã Butrõ, y otros, se auian conjurado de hecho, a sacar Prouincial al dicho M. Terminõn; de q̃ recibio informacion el Prouincial, y cõstò, q̃ en Granada dentro y fuera del Conuento, y en los lugares cercanos, estauan esperando mas de cien Religiosos, no Electores, y prohibidos con cẽsuras de estar, ni entrar alli, y preuenidos con armas de fuego, y otras para entrarse de hecho en el dicho Cõuento de Granada, y violentar los Electores a elegir por Prouincial al dicho M. Terminõn, diziendo le auian de sacar a pesar de los votos, y aunq̃ no los tenian. Y timidos con tan justo rezelo 54. Electores de 82. se salieron del Capitulo, suplicando al dicho Pronincial le prorogasse a tiempo, y lugar seguro. Y protestando de lo contrario, el Prouincial se salio del Cõuento, auiẽdo proueido auto, en q̃ prorogaua el Capitulo, hasta que el señor Nuncio de su Santidad, y su Magestad proueyessen sobre su libertad y seguridad, el qual se les hizo notorio a todos.

3 Y no obstante, los dichos Maestros Castilla, Terminõn, y Butron, con otros, q̃ todos fueron 28. se declararõ en Preladõs, y excluyẽdo de la elecciõ los votos q̃ les parecio no cooperarian con ellos, multiplicando otros para formar numero. Hizieron vn conuenticulo, en que se declarò en Prouincial al M. Terminõn, y sus parciales en los demas oficios.

4 De lo qual el dicho M. Liaño, y los demas de la Prouincia apelaron al señor Nuncio, y transportados los autos, oidas las partes, por muchos dias, y con muy largo conocimiento de causa, declarò por nulo y atentado todo lo hecho, y actuado por los dichos Maestros Castilla, Terminõn, Butron, y consortes, desde el dia 19. de Abril, en q̃ suspendio el Capitulo el Prouincial, y mãdò proceder a celebrarle. Y por no auer otorgado la apelaciõ interpuesta por el dicho Terminõn, si

no

no tã solamẽte en el efecto deuolutiuo, intentarõ el recurso de la fuerça. Y auiẽdose visto en el Cõsejo por dos Salas, que por la grauedad del negocio se juntaron, se declarò, que el dicho señor Nuncio en executar su auto, no hazia fuerça.

5 En execuciõ dèl dio sus letras el señor Nũcio, mãdando q̃ el dicho M. Liaño boluiesse a conuocar a Capitulo para el mismo Conuento de Granada, señalando el dia 26. de Octubre, y para que se euitassen las violencias q̃ en el antecedente se auian experimentado, y se celebrasse en paz, y con entera libertad de los Electores, dio comissiõ al Obispo de Cordoua, ò a la persona que por el dicho Obispo fuesse nombrada, para que no obstante que el dicho Fr. Alonso de Castilla auia de assistir como Presidẽte, nõbrado por el General, presidiesse el dicho Obispo, o la persona por èl nõbrada, dãdole para ello el señor Nuncio todas sus vezes y jurisdiciõ Apostolica, y facultad para echar del Capitulo los q̃ juzgasse no ser conuenientes, y que podian ser causa de perturbar la paz. Y assimismo para calificar y aprouar los votos q̃ fuessen legitimos, y para el mismo fin, su Mag. mãdò despachar su Real cedula, *mandãdo al Presidẽte y Oidores de la Chãcilleria de Granada, q̃ preuiniessen lo necessario, para q̃ en la eleccion no se traxessen, ni consintiessen traer ningun genero de armas, ofensiuas, ni defensiuas: y q̃ si pareciesse para su mayor acierto nõbrar persona que miẽtras se hiziesse la elecciõ no diesse lugar a semejãtes incõueniẽtes y escandalos, lo hiziesse, eligiẽdo la q̃ le pareciesse mas a proposito para ello.* Y demas desta cedula, el Consejo escriuio carta particular a la Chancilleria sobre lo mismo.

6 El Obispo de Cordoua nombrò a su Prouisor, y auiendo aceptado la jurisdiciõ Apostolica, se hallò en Granada a 25. de Octubre, donde congregado el Capitulo, publicò en èl la sentencia, en q̃ se anulò el llamado Capitulo, y mandato de celebrar otro, cõ los Breues de su comissiõ. Y el mismo dia, D. Francisco Robles de la Puerta, Oidor de la dicha Chãcilleria, publicò la cedula de su Mag. carta del señor Presidente de Castilla, obedecimiento de los señores Gouernador y Oidores, y prouision en virtud de la Real cedula, mandando al dicho Oidor assistiesse al dicho Capitulo, para hazer guar-

dar y cumplir lo què su Mag. por su Real cedula mandaua.

7 Admitidos los dichos Ministros, de su Santidad, y Real, dierõ principio a la celebraciõ del Capitulo; y el dicho Prouissor mandò se obedeciesse al dicho Fr. Alonso de Castilla, como Presidente nombrado por el dicho General: y se nõbraron juezes de causas para calificar los votos legitimos. Y para mayor justificaciõ, se les mãdò por el dicho Prouisor, que conociessen y procediessen en la determinacion con assistencia suya, y del dicho don Francisco Robles de la Puerta: para lo qual el dicho Prouisor lleuaua especial comissiõ del señor Nuncio, por ser esta judicatura de causas la cosa principal de que pendia la paz y quietud del Capitulo.

8 Hecho esto, se procedio por los dichos juezes de causas al examen, y legitimacion de los Votos; y porque fue menester mas tiempo para ajustar los papeles y verlos, se proueyò auto por el dicho Prouisor en 26. de Otubre, prorogando el Capitulo hasta 28. del dicho mes, en que por el dicho Prouisor Fr. Alonso de Castilla, y juezes de causas se acabò la legitimacion de los Votos, y se calificaron 80. por votos legitimos. Y auiendose jũtado a votar, y hecholo por votos secretos, como se acostumbra, salio electo por Prouincial el M. Fr. Francisco Nuño, con 79. votos: de manera que solo el suyo le faltò, y publicado el escrutinio, le confirmô el dicho Presidente Fr. Alonso de Castilla, y todos le dierõ llanamẽte la obediẽcia, y se cõtinuò el Capitulo en esta cõformidad, y se hizierõ las demas elecciones de Difinidores y Priores, y todos los autos del dicho Capitulo se embiarõ autẽticos al dicho señor Nũcio, el qual cõ vista dellos cõfirmò el Capitulo, y despachò su Breue de cõfirmaciõ, mãdãdo cõ cẽsuras y penas se guardasse. Y este Breue se hizo notorio en todos los Cõuẽtos de la Prouincia, y fue llanamẽte obedecido por todos, sin q̃ ningũ Cõuẽto, ni Religioso particular reclamasse.

9 Conseruòse en esta quieta y pacifica possession la Prouincia desde el dicho dia 28. de Otubre 1641. hasta que por Otubre de 1442. el dicho M. Terminõn despachò mandatos como Prouincial a muchos de los Conuentos de la Prouincia, y sus parciales cooperando conjurarõ la Prouincia, persua-

dien-

diendo q̃ el Prouincial. Priores, y Prelados del llamado Capitulo, q̃ declarò nulo el dicho señor Nuncio, lo eran, y q̃ no se obedeciesse en Prouincial al dicho M. Nuño, el qual recibio informacion de lo susodicho, y de que auiendo conuocado para el Capitulo intermedio, que se deuia celebrar a primero de Nouiembre del dicho año 1642. el dicho Maestro Butron y parciales, conjurados se le resistieron, por lo qual recurrio al dicho Nuncio, el qual le mandò obedecer, y à los Capitulares celebrar el dicho Capitulo.

10 Y como el dicho Prouincial M. Fr. Francisco Nuño entendiesse de las informaciones, que los fundamentos para negarle la obediencia, resultauan de noticias que los dichos Maestros teniã de Roma, dõde se dezia, auiã anulado su eleciõ, y las demas. Acudio al señor Nũcio, y le suplicò proueyesse, para que ningunas letras se executassen sin su noticia, y qualesquiera se recogiessen y presentassen, y lo concedio, y mãdò despachar sus mãdamiẽtos en 13. de Otubre de 1643.

11 En este estado se dio noticia de lo q̃ passaua al S. Fiscal, y de las inquietudes y escandalos q̃ començauã en dha Prouincia, ya su instancia se despachò prouisiõ, para q̃ el dicho Breue de su Santidad, y letras, con todo lo hecho en su virtud, se traxessen al Consejo: y assi se han traido con los autos hechos en su execucion por el dicho M. Butron, como Prouincial q̃ viene nombrado por ellas, y en virtud de mandamientos q̃ el dicho señor Nuncio, sin oir, ni citar al Prouincial, y demas posseedores de sus oficios, despachò con excomuniõ mayor latæ sententiæ, para q̃ se obedeciesse al dicho M. Butron, y fuessen despojados de sus oficios los electos en el dicho Capitulo. Con los quales mandamientos ha tratado de hazerse obedecer el dicho M. Butron, y hecho publicar con cedulones por descomulgados à los dichos electos, y a los demas q̃ no le obedecen. Ha priuado muchos Priores, y en algunos de los Conuentos se ha introduzido con mano armada, derribando las puertas, y valiendose de armas, y otros medios escandalosos, de q̃ ay muchas informaciones en el processo.

12 En este estado y pleito estauã los escãdalos dichos. Y el Prouincial M. Nuño suplicò al señor Nuncio, que mandasse no

B ino-

inouar al dicho Maestro Butron, despues de la presentacion de las letras, y se mandò, estendiendo el decreto a que ambos no inouassen.

13 Y el dicho Maestro Butron, despues del dicho mandato, ha proseguido por medio de los dichos Religiosos, en procurar violentar los Conuentos, despojar los Priores, y hazerse reconocer.

14 Lo q̃ contiene el Breue de su Santidad, es auerle hecho relacion el Padre General, q̃ èl auia dado sentencia, anulando entrambos Capitulos, assi el q̃ ya estaua anulado por el señor Nuncio, como el vltimo q̃ se celebrò: y q̃ esto lo auia hecho oidos los Procuradores de ambas partes, y mouido de q̃ siẽdo nulo el primer Capitulo, se le auia debuelto a èl el derecho de elegir Prouincial: y q̃ demas desto, en el dicho vltimo Capitulo auian interuenido muchos defectos y nulidades, contrarias a lo dispuesto por Derecho, Constituciones Apostolicas, y de la dicha Religion, sin expressar en particular nulidad alguna, ni dezir, si la sentencia del dicho General se auia notificado a las partes, y si estaua consentida, o apelada. Y con esta relacion su Santidad le dà facultad para q̃ con efecto anule los dichos Capitulos, y nõbre Prouincial, y Difinidores, y q̃ estos gozen los oficios por tres años enteros, contandolos desde aora, sin embargo de la alternatiua concedida a la dicha Prouincia. Y en virtud deste Breue, el dicho General despachò sus letras, nõbrãdo Prouincial al dicho M. Butron y Difinidores, y q̃ estos se junten, y nombren Priores, despojãdo de sus oficios al Prouincial, y Difinidores, y Priores, y a los demas electos en el dicho vltimo Capitulo.

15 La alternatiua q̃ tiene la dicha Prouincia, es, q̃ por euitar las discordias y incõuenientes q̃ auia en aquella Prouincia, entre la parcialidad que llaman de Prouincia, con la parcialidad de Seuilla y Estremadura, por el bien comũ, paz, y quietud della, se conuinieron y conformaron en q̃ vn trienio se eligiesse Prouincial de vna parcialidad, y otro trienio de la otra; de tal manera, que el Prouincial de vna parcialidad no pueda jamas gouernar mas q̃ vn trienio, y acabado aquel, se elija luego Prouincial de la otra, y esta concordia està jura-

da

da por la Prouincia, y su Santidad la confirmò por Breue particular, que se executò de consentimiento de toda la Prouincia, y se ha gouernado asi desde entonces; y por auer sido el dicho M. Liaño Prouincial de la parcialidad de Seuilla, y cumplirse su trienio en 19. de Abril de 641. el Prouincial de la parcialidad de Prouincia que se le siguio, no auia de durar mas que hasta Abril de 644. Y contrauiniendose a esta alternatiua, se manda en el dicho Breue, y letras, que el dicho M. Butron sea Prouincial dos años mas, hasta el de 646. De lo qual se han agrauiado tambien los de la dicha parcialidad de Seuilla, y Estremadura, y han salido a la causa.

16 Quibus suposisitis se fundaràn dos articulos.

17 El primero serà sobre la manutēcion pedida por el P. M. F. Francisco Nuño, y cōsortes para que se les deue conceder.

18 El segundo serà sobre las nulidades, y agrauios que resultan del mismo Breue y hecho del pleito, para que los dichos Religiosos deuan ser oidos sin despojarles no admitiendo los agrauios, y nulidades que han opuesto.

ARTICVLO PRIMERO.

19 Del hecho referido resulta que el dicho P. M. Nuño y sus consortes, al tiempo que se empeçò este pleito estauan en possession de sus oficios, y asi han de ser amparados en ella, y les compete el remedio possessorio sumarisimo del interim pro tuenda sua possessione ab aduersarij per turbationibus *toto tit. ff. vti possidetis, §. Retinendæ instit. de interdictis c. cum venissent de instit.* & in terminis, quod protuenda possessione officij competat remedium de interim *probat Guiller. Bene dict in cap. Rain. de testamen. verbo dicas habens filias, n. 4. Ioan. Vicen. de Ann. allegat.* 103. *Mastr. de Mag. lib. 1. cap. 27. n. 33. sess. decis.* 389. *n. 1. & 2. p. 4.*

20 Et in regulari idem tradit *Menald. cons. 104. n. 22. & 23. vol. 2.* vbi quod regularis suo officio, nō possit priuari absque citatione, & causæ cognitione.

21 Et magis interminis in Prouinciali à suo Generali offitio priuato, quod habensse pro spoliato possit remedium recuperandæ intentare tradit, *d. Valenç. cons. 44. ex num. 1. vsque*

ad 12.*lib.*1. Que prueua que fue nula, y atentada la casaciō, que hizo el General de la merced de la eleccion de Prouincial, que se auia hecho del Padre Batres, dando el oficio a otro Prouincial, que auia sido priuado por auer procedido de facto & nullo iuris ordine seruato.

22 Ni obstarà replicar, que auiendo mandato del General, en virtud de la confirmacion, y Breue de su Santidad, deuen ser remouidos executiuamente de sus oficios los dichos Prouincial y demas sus consortes. Porque demas de que la sentencia no lo es, ni tiene fuerça de cosa juzgada (vt infra probibatur) quādo vno y otro fuera claro, no se auia de executar quo vsque los dichos Padres sean oidos en todas sus excepciones.

23 En rescripto del Principe, que manda quitar a vno la possion lo prueua la *l.minerunt, C. vnde vi.l.si non cognitio C. si cōtra ius ca.conquærente de restit. spoliat.l. 2.tit.13.lib.4.Recop.* q̄ ordena q̄ las prouisiones Reales, enq̄ se mādā despojar a vno de su possesion, no se executē. *Afflict.decis.361.n.35.vers.nec obstat quarto & n.36 Burg.de Paz cons.25.n.5. Azeued.in l. 2.tit.13.lib.4.Recop.n. 23.& seqq.Cumia in retibus Siciliæ cap. 38.n.295.cum seqq.Menoc.cons.1002.n.12.& 13.lib.11.Grat. tom.1.cap.167.n.52.Giurb.cons.67.n.32.*

24 Y aunque el rescripto del Principe diga expressamente, q̄ se despoje a vno de su possesion adhuc enim se ha de proceder iuris ordine seruato, contra el posseedor oyendole en sus excepciones, vt tradit *Inocent.in cap.cum olim el 2.de priuileg. n.2. & in cap. 1. de conces. præbendæ in 6. col. 2. Nauar. in cap.cum contingat de rescript. caus.3.nullitatis per totam. Afflict. in constit. Neapol.rubr.24.n. 50. Cumia loco citato;* q̄ habla expressamente en la prouision Regia, que manda despojar a vno de su possesion, que el juez serà incauto y imprudente, si la obedece no oyendo al posseedor.

25 Idemque procedit in rescripto Pontificio præcipiente aliquem suo beneficio priuari, vt *per Mench.controu.illustrium lib.1.cap.41.n.25.& 26.fol.mihi 117.Petra de potestate Principis cap.29.ex num.17.pag.mihi 152. Salgad. de suplic.ad sanctissimum, cap.7.ex n.40.& seqq.& n.50.& 52.cita à Mench. loco*

pro-

proximè allegato Anel.Amat.conſ.17.n.8. & 9.vbi quod poteſtas Papæ, non eſt tam ampliſsima in auferendo beneficio, quàm in conferendo *Barboſ.in c.cum olim de re iudic.n.4.*

26 Et in noſtra eſpecie, ita tradit *Manuel Rodrig.quæſt.regul. lib.1.q.6.art.8.pag.mihi* 20. Donde prueua, que no ſe deue admitir el Breue de ſu Santidad, en que perturua el modo de la eleccion de los Prouinciales, contra las conſtituciones dela Orden por ſer ſubrepticia, y contra las Breues y conceſsiones Apoſtolicas, que tienen las Religiones, y que ſe ha de ſuplicar del a ſu Santidad, para que mejor informado prouea juſticia, y que en el interim no ſe deue executar.

27 En diſpoſicion de ley o eſtatuto hecho contra la vtilidad publica, o particular, que como ſe puede impugnar, o cõtradezir, por apelacion, o ſuplica, o ſimple querella (vt tradunt *DD.in cap.cũ omnes de cõſt.Abb.n.2.Immol. n.19.Barbac.n.14. ibi Franc.in cap.conſuluit el 3.in fine ſub n.5.de appellat.Bald.in l.1.§.Similique modo n.2. ad finẽ,C. de latin. libert. tollend.* Vbi dicit, quod ſententia iudicis fortior eſt ſententia ſtatuti, quia à ſententia ſtatuti poteſt Principi ſemper ſuplicari à ſententia autem iudicis, ſi tranſierit in rem iudicatam, non poteſt apellari, quod etiam bene explicat *Dec.conſ.334.n.5.Gutier. lib.3.practic.q.33.n.10.Rota deciſ.50.n.6.part.2.diuerſ.*)

28 En el interim que ſe diſputa del valor de la ley, no ſe puede inouar contra la poſſeſsion del que la impugna, y ha de ſer manutenido en ella, lite pendente: vt interminis tradit *Rota deciſ.41.n.8.& per tot.p.2.diuerſ.* ibi: *Quarto non obſtat, quod vbi actus à lege per mititur, nõ poteſt turbatio, vel ſpoliũ cõſiderari; ad tradita per Socin.Iunior.conſ.48.n.6.lib.2.conſ. 68. n.31.lib.3.& per tot.inter conſ.Butr.conſ.vltim.n.10.quia id nõ procedit, quando legis validitas eſt in controuerſiã inducta, & ſuper ea lis pendet tunc huiuſmodi iudicio pendente, non debet, quiscõmodo ſuæ poſſeſsionis priuari per ea, quæ tradit Abb.in cap.1. n.4. vt lite pendente dicens per illum textum hic pendente ſuper validitate priuilegij, non eſſe aliquem priuandum vſu poſſeſsionis, vel quaſi etiamſi ſit contra iuſ.*

29 Y auiendoſe diſputado la miſma cauſa en las deciſsiones 50.64.70.*p.2.diuerſ.* la Rota reſoluio lo miſmo, y *Ricc.Colle*

stanea 2180. vers. amplia 13. refirio algunas destas decisiones, y las siguio la *Rota, coram Cardinali Pamph. in vna Assis. statutorum Merc. 22. Maij 1619.* quæ habetur apud *Postrum post tract. de manutent. decis. 147. n. 6. & 7.*

30 En execuciō de letras Apostolicas, quod lite pēdēte super ea possessor sit in sua possessione manutenendus, probat Rota in vna *Hortana Parrochialis, quæ habetur apud Marquesan. p. 1. fol. 964. n. 4. & 6. Pos. de Manu. obseru. 46. num. 23. & 24. vbi n. 25. addit. quod etiam, quod literæ Apostolicæ fuerint iā execut æ defacto, & non citato primo possessore poterit, si se non habuerit pro spoliato ratione ciuilis possessionis animo retentæ, non obstante dict. execut. de facto, & in gradu appellationis petere se in ea manuteneri, & ad naturalem ab aduersario detentam restitui, & n. 26. addit hoc procedere etiamsi in literis Apostolicis adsit clausula parato Breui.*

31 En execucion de cosa juzgada tambien es resolucion, que el tercero que se opone a quien no perjudica, por no auerse litigado con el impide su execucion, para que no se haga cōtra el, ni en su perjuizio, ni en sus bienes: porque seria quitarle su hazienda sin estar condenado *Cobb. in pract. cap. 16. n. 3. vers. tertia solet tradi species Chart. decis. 52. n. 2. & per tot. Ioseph. Ludou. decis. 26. n. 15. Peguer. decis. 206. Scacc. de appellat. q. 17. limitat. 6. mēbr. 4. n. 52. Barbac. in tract. de assistentia glos. 3. n. 24. ad finem vers. notandum tamen est alias, n. 56. in 2. editio. Pasch. de patria protestate 1. p. cap. 8. n. 157. Asin. in praxi ciuili, p. 1. cap. 2. §. 31. limit. 25. in principio pag. 149. Parlad. lib. 2. rerum quotidian. cap. fin. 4. p. §. 5. in principio. Salg. de reg. protect. p. 4. cap. 8. à principio vbi ad longum.*

32 Lo segundo, porque el P. Butron quando no le obstaran las dichas resoluciones, tāpoco podia valerse de la possesiō, que ha pretendido tomar de su oficio, y ser obedecido en algunos Conuentos, por auer sido estos actos nulos, por defeto de citacion del M. Nuño, y demas consortes, que aunque no tuuieran titulo para posseer sus oficios, auian de ser citados y conuencidos judicialmente pro dimittenda sua possessione, vt probatur ad literam *in cap. licet Episc. de præbend. in 6.* donde aunque el que possee dos beneficios in compati-

tibles, es execrable, y no los puede retener ambos, y ha de dexar el vno, no se puede proceder contra èl per viam spolij, y ha de ser oido judicialmente, vt ibi notant *DD. Put. decis.* 44 *D. Thom. lib. 1. in 2. edit. Lancel. de attentati. 3. p. cap. 24. q. 13. Garc. de beneffic. p. 11. cap. 3. n. 323. & seqq. & 3. p. cap. 2. ex n. 139. vbi n. 145. refert de hoc eminentissimorum Cardinalium declaratione Flor. lib. 7. q. 13. n. 20. optimè Gatier. cons. 10. n. 13. 14. & 15.* donde habla en possession dada authoritate superioris, que no se puede remouer y quitar iuris ordine nō seruato *Salgad. de reg. protect. p. 2. cap. 15. ex n. 20. & p. 3. cap. 7. nu. 10. & n. 75.* & aliqua cumulat *Nouar. in scholijs ad legem defensionis facultas, C. de iure Fisci lib. 10. optimè Rot. apud Farin. decis. 187. n. 1. ad finem tom. 1. in posthumis*, vbi, quod executor etiam merus debet possessorem citare ad priuationem possessoris, *& num. 2. addit, quod* clausulæ pugnantes non possunt tolere hanc citationem.

33 Demas de que como consta de los autos presentados por el M. Nuño, y consortes la asserta possession, que quiso tomar el dicho M. Butron fue por fuerça, y con renitencia de los Conuentos valiendosse de armas y otras violencias, que en personas seglares fueran reprehensibles, y punibles, y se probarà esto mas en forma, si el tribunal los oye.

34 Con lo qual estamos ex abundanti en la decision *del cap. conquærente de restit. spoliat.* donde se califica por violencia la que el juez haze al posseedor procediendo a despojarle iuris ordine non seruato: *Et ibi hoc notat Abb. n. 8. glos. in cap. licet Episcopus de prebend. in 6. Menoch. de recuper. rem. 8. n. 8. 19. & 23. Burg. de Paz cons. 25. n. 13. & seqq. Cumia ad Retum 38. Siciliæ n. 280. 281.*

35 Et possessio hoc modo capta dicitur per viam expulsiuā. *Ripa in l. naturaliter* §. *Nihil commune de adquirend. poss. nu. 59. Farin. decis. 139. n. 2. p. 1. in recet.* & spolium hoc modo factum non dicitur turbidum, sed patens *Rot. apud Farin. decis. 365. n. 1. & decis. 555. n. 2. p. 1. in recent.*

36 Y para el punto de Manutencion es llano, que no puede la dicha possession sufragar al M. Butron *Rot. apud Burat. decis. 263. num. 3. & decis. 527. n. 2.* vbi quod possessio capta per

pro-

prouissum Apostolicum possessore, non citato, non est manu
enibilis, *Post. de manutent. obseruation. 12. n. 57. & dixi in mea
allegat. 25. n. 189. & 190. & tradit Duran. decis. 389. n. 6.*

A que se añade que la dicha possession es turbatiua, & per
consequens, no mãutenible, *Rot. per Burat. decis. 285. n. 5.* y q̃
dio causa al pleito, pues pulsados con ella el M. Nuño, y cõ-
sortes acudieron a pedir manutencion, *glos. in cap. commiss. de
elect. in 6. verbo pacificam,* quàm ad hoc notat *Archidiaconus,
ibi n. 1. Socin. Sen. cons. 76. n. 4. vol. 1. Decian. cons. 54. n. 28. &
29. lib. 4. Rot. apud Ludou. decis. 4. n. 2. & ibi additio litera A. &
decis. 569. n. 4. vbi fuit dictum possessionem ex qualis sumit originẽ
non esse manutenibilem, Canc. lib. 3. variar. cap. 4 n. 95. & 96.*
vbi quod si facio circa possessionẽ aliquem actum eam pro-
pria authoritate capiendo, de quo aduersarius statim con-
quæstus est talis possessio, non dicitur manutenibilis *Fontan.
de pact. nupt. tom. 2. clausula 7. glos. 3. p. 10. n. 56. & 57. Ram. cõs.
56. n. 5. & seqq. & cons. 58. n. 3. Post. de manutent. obseruat. 17. n.
44. cum duob. seqq. & dixi in mea allegat. 18. n. 65. & 66. & al-
legat. 25. n. 192. & allegat. 26. n. 181. & alleg. 28. nu. 65. Rot.
decis. 291. n. 12. p. 6. recent. & apud Dur. decis. 330. n. 4. & de-
cis. 349. n. 1.*

38 Lo tercero, no pueden ponderarse contra la manutẽcion
que pretende el M. Nuño las clausulas del decreto irri-
tante, y las demas que se hallan en el dicho Breue Apostoli-
co: porq̃ como accessorias al dicho Breue, tienen la misma
respuesta que èl *Surd. decis. 7. n. 28. & 29. Castil. to. 6. cap. 168.
à n. 13. Salgad. de reten. 2. p. cap. 26. n. 64.* y auiendo duda y cõ-
trouersia vtrum decretum irritans miret nec ne, non impe-
ditur manutẽtio interim dum disputatur de vi d. decreti *Rot.
per Farin. decis. 752. n. 6. p. 2. recent. & decis. 48. n. 5. p. 5. recent.
plene Post. de manutent. obseruat. 46. n. 14. & 15. Salg. de Reg.
protect. p. 3. cap. 10. n. 161. 162. optimè Garc. de benefic. p. 5. cap. 1.
n. 430. & seqq. additio ad Ludouis. decis. 283. n. 8. Ram. cõs. 58. n. 5*

39 Lo quarto se deue preferir la possession del M. Nuño, y
consortes a la quepretẽde tener el M. Butron, por ser mas an-
tigua, y titulada, *cap. licet causam de probat. Cobb. in pract. cap. 17.
ad finem vers. duodecimo Surd. cons. 28. n. 24. Afflict. decis. 327.*

n. 2.

n.2. Maresc.lib.1.c.59.n.3. Post.de manutent.obseru.71. Thor. in compend.2.p.vers.possessor antiquus pag.452.& vers.possessor iuris creandi col.3. Rot.decis.139.n.37.39.tom.6.recent.& decis.158.n.1.decis.240.n.6.p.7.recent.& decis.102.n.2.& decis. 110.n.2.p.5.recent.Rot.apud Burat.decis.15.num.666.& decis. 139.n.1.& decis.250.n.1.

40 Lo quinto, porque deuiendo el M. Nuño, y consortes continuar el exercicio de sus oficios, pendientes las apellaciones que han interpuesto, vt infra *ex n.145.* y auiẽdo opuesto al M. Butron los defetos que tiene su pretensa eleccion de quibus in articulo sequenti, no puede hasta que se aya conocido dellos entrar en possession del dicho oficio, *Alexan.ad Bart.in l.1.ff. de glande legenda litera B.Franch.decis.419.n.1. Auiles in cap. 5. Prætor. verbo suspendidos n.4.Rouit.in pragm. 2.de administrat,n.43.Capibl.ad pragm.5.de Baron.n.103.ver. sed ante captam.Cabed.decis.112.ad finem.p.1.Amend.ad Frãch. decis.210.n.23.Azeued.ad Curiam Pisan.lib.2.cap.4.num.14. Salg.p.3.cap.8.n.19.Ric.in praxi p.4.resolut.54.per tot.Barbos. in cap.fin.de iudicijs,n.6.*

41 Optimè *Zepol.cautela 234.incip.si quis vult. vbi dicit*, quod lite introducta *sup.* nullitate electionis antequam fiat, eã suspendit. sequitur *Amendol.ad d.decis.210.n.27.Tambur.de iure abbatum tom.1.disput.5.q.22.n.17.* vbi eandem conclusionẽ comprobat, & quod non posit fieri electio.

42 De inquisito, vel accussato à cussatione pendente *probat Cabed.decis.84.n.18.p.2.Tamborin.d.disput.5.q.20.n.8.*

43 *Amaia in l.2.C.de decur.lib.10.ex n.22.cũ seqq.* late probat, quod electus pendentibus obiectionibus, non potest administrare etiam si ad ministrationẽ inceperit; ex *Pheb.decis. 65.à principio.Barbos.in additionibus ad ordinationem Portugaliæ tit.67.n.8.pag.mihi 65.*

44 Lo sexto respeto de los Priores, y los demas oficios de la Prouincia que se eligieron y nombraron en aquel capitulo es clarissima la manutencion de la possession en que se hallan caso que el Prouincial y Difinidores, huuieran sido mal electos, quod negatur: porque por lo menos tienen la Canonica elecion de aquel capitulo y confirmacion Apostoli-

 ca

ca del tribunal y possession en el exercicio de sus oficios, lo qual basta para sustener la dicha elecion, aunq̃ ellos no tuuieran derecho a la prelatura, pues el intrusso puede elegir, *cap. nihil de elect. & ibi glos. magn. vers. sed pone. Bald. n. 2. vbi* cum ea tenet gesta per Prælatum intrussum sustineri præter alienationes, *Tusch. litera E. concl. 83. à principio, & n. 9.* vbi, quod sufficit, quasi possessio eligendi, vt quis effectũ electionis consequatur, etiam si non constet de propietate, quia electio, & collatio est fructus iuris eligendi, *ex Abbat. in c. Cumana de elect. vers. pro clariori, & in d. c. nihil n. 5. & n. 12.* añade *Tusch.* que se sustiene la elecion del que està en possessiõ de elegir etiamsi habeat malã fidem, porque no ha de ser priuado della ex abrupto, *Gam. decis. 16. n. 1. Sanch. de matrim. lib. 3. disput. 22. n. 48.* vbi quod valent gesta per eum, qui est in possessione officij, *Barbos. in collectanea ad. cap. quærelam de elect. n. 8. & in c. nihil n. 6. & in cap. dudũ n. 3. 4. & 5. eod. tit. de elect.* vbi latius hanc quæstionẽ tractat. & resoluit, quod gesta per Prelatũ intrussum suspensum, vel priuatum valent, *Rend. receptarum sententiarum to. 1. tit. 36. de elect. n. 12.*

45 Y para el punto deste pleito, q̃ es impedir el despojo q̃ se les quiere hazer de sus oficios, en virtud de la elecion q̃ tienen en su fauor, es solemne y puntual, *la doctrina de Inocent. in cap. Vencens el 2. de testibus*, que dize que el està en possession del oficio impide otra elecion, que del mismo oficio se haze etiam si non probet rectitudinem electionis, quia ad hũc effectum sufficit probare se electum, licet nõ se electum recte probet: sequitur, *Zabarel.* ibi dicens esse cẽtum manibus notandum, *Peregrin. de fideicomiss. ar. 48. n. 31. Farin. decis. 698. n. 3. p. 2. recent.* vbi, quod nullitas tituli, non debet disputari in iuditio retinendæ, y siendo esta nulidad de defeto de citacion influye no solo en fauor de los Priores, y demas oficiales no citados, sino tambien q̃ en fauor del M. Nuño, y q̃ quãdo todos huuieran sido citados y vencidos juridicamente al efeto de que respeto de todos sea nula la dicha elecion, por ser todo vn mismo derecho, *Rot. per Ludouis. decis. 319. & apud Farin. decis. 271. n. 3. tom. 2. in posthum,* & cũ eis, *Salg. in tract. de supplic. 1. p. cap. 13. n. 38. & 39. vbi ad censum.*

De-

46 Denique, no obstarà oponer, q̃ MonSeñor Eminẽtissimo Nuncio, es mero executor destas letras, y que no tiene mas jurisdicion que para executarlas, y promulgar cẽsuras sobre ello, hasta que el Maestro Butron, y los Difinidores estèn en possession de sus oficios.

47 A que se satisfaze, que en esta oposicion se encuentra assimismo el M. Butron; porque si la jurisdiciõ es en la forma q̃ refiere, no podrà en virtud della obtener possessiõ del oficio, ni despojo de los q̃ la tienen anteriormente, porq̃ como refiere, *Vestrio in praxi Romanæ Curiæ, lib. 8. cap. fin. n. 16. ad fin. in vers. & quamuis iudex fol. mihi 270. à tergo*, la practica de la Curia Romana en la execucion de qualesquier executoriales, es q̃ solo se intimen al intruso, y despues se reproduzgan en la Rota, o ante el juez q̃ de la causa conocio, & datis, ibi: *Quibusdã terminis*, se proceda cõ censuras cõtra el intruso, & alio modo facta executio est irrita & attentata, sequitur *Gutierr. Canon. lib. 1. c. 4. n. 28. & 29.* vbi refert ita decissum in casibus ibi expressis in Chancellaria Pinciana, declarando executorem vim facere exequendo rem iudicatam prædictis requisitis prætermissis, *Lancel. de attentat. 1. p. c. 1. n. 32. & 34. & 2. p. in præfat. n. 304. & 312. Zeuall. 4. p. in q. de las fuerças, n. 415. pag. 114.* vbi dicit etiam ita obtinuisse in causa ibi relata, *Rot. apud Postium, decis. 36. post. tract. de manutent. ipse Postius obseruat. 12. n. 91. & obser. 103. n. 5. & 6. cũ seqq. & n. 24. & 25. Salg. de Reg. protect. p. 4. c. 1. n. 72. vsque ad 77. Barbos. vot. 8. à n. 1.*

48 Pero no se puede negar q̃ el Tribunal tiene jurisdiciõ para conocer de la oposicion del P. M. Nuño, o para suspender la execucion de las letras, remitiẽdo la causa al P. General, o al Em. señor Cardenal protector, o para denegar el cũplimiento, etiã, q̃ concedamos q̃ la jurisdicion es de mero executor, *Menoc. de arbitrar. lib. 1. q. 38. n. 9. 11. & 12.* donde resuelue, q̃ en aquellos casos q̃ propone, aunq̃ el mero executor no tenga jurisdiciõ para determinar las excepciones q̃ ante èl se oponen contra la executoria q̃ executa, tienela empero para suspender la execucion, y remitir la causa al superior, *Flor. de Men. lib. 1. variar. q. 4. n. 42. fol. 38.* q̃ habla en ñros terminos del juez executor, para dar possession de vn beneficio, q̃ deue

oir

oir al tercero para no despojarle, saltim, para suspēder la execucion, y remitir la causa al superior, & q. 12. n. 17. & 18. que habla en estos mismos terminos *Marchef. de comis. comis. appellationis ab execut. breuium, n. 132. pag. mihi 328. Scac. de appel. q. 17. limit. 10. n. 38. Tusch. lit. E. concl. 500. n. 3. 4. 9. & concl. 501. n. 1. & 2.* optimè *Salg. de Reg. protect. 4. p. c. 6. n. 14. & 15. vsq; ad 20.* donde resuelue, que el mero executor tiene jurisdicion para conocer de la excepcion de falsedad, obrepcion y subrepcion del rescripto, ad hoc, vt suspendat executionem.

49 Y alegandose contra la sentencia q̃ se trata de executar nulidad, ex defectu citationis, es cosa llana y sin disputa, q̃ el mero executor deue conocer de las excepciones opuestas á efecto de denegar el cūplimiēto, y remitir la causa al superior, *Imm. l. in Clem. n. 1. vers. sed nunquid, & ibi Zabar. n. 6. de re iudic.* optimè *Cou. lib. 2. variar. c. 15. n. 35. & 36. & seqq. in 2. edit. Molin. de brach. Reg. lib. 2. c. 38. n. 23. & seqq. Thesaur. lib. 3. q. Forens. q. 2. n. 4. vsq; ad fin. Leon decis. Valentiæ 168. p. 2. per tot. D. Valez. cons. 9. n. 8. Barb. in collect. ad c. de cætero de re iud. n. 7.*

50 Y quādo ay posseedor del beneficio, o prebenda, de q̃ se trata dar la possessiō, quod tunc executor debeat audire intrussum, & assumere partes iudicis, probat *Butrius in c. fin. de præsumpt. n. 7. Abb. ibi ex n. 11. vsq; ad 15. Felin. n. 16. 24. 27. 33. & 54. Rot. decis. 202. p. 1. diuers. & decis. 35. 2. p. diuers. Garc. de benefic. 6. p. c. 2. §. 1. n. 110. & seqq. & n. 112. dicit,* quod ab istis executoribus datur appellatio, *Seraphin. decis. 1031. n. 4. & decis. 1045. & decis. 1056. n. 3. p. 2. Garc. vbi sup. n. 115.* resoluit, quod clausula *contradictores appellatione post posita compescendo*, solo se entiende contra contradictores de facto, non autē per viā iuris, *Seraph. d. decis. 1045. n. 3. & decis. 1056. n. 4. Achil. de Gras. decis. 389. alias 6. tit. super regul. de trienali, Flor. de Men. lib. 1. q. 12. n. 13.* vbi dicit, quod executores gratiarum Apostolicarū possunt cognoscere de legitimis excepcionibus, & *n. 17.* dicit, quod debet cognoscere super causis allegatis, alias declarabitur vim facere, *Zeual. 4. p. q. de las fuerças, n. 907. 908. Marchef. de comis. in comis. appellationis ab executione Breuium, & literarū Apostolicarū ex n. 132. vsq; ad 143. cū pluribus seqq. pag. 328. 329. Salg. de Reg. protect. 2. p. c. 13. à n. 57. cū seqq. & latius*

in tract.de supplicat.2.p.c.34.à n.78.f.341.additio ad Ludou.decis.413.n.14. donde alegando a Garcia, y otros DD. siguiẽdo las comunes resoluciones, dize q̃ quãdo se ha de priuar a vno de su possession, executor dicitur mixtus, *Rota apud Farin.decis.121.n.4.& decis.341.n.3.decis.451.n.2.p.1.in post h. vbi quod clausula amoto quolibet illicito detetore operatur,* quod executor debeat assumere partes iudicis, & audire detentorem.

51 Ex quibus patet, q̃ el P.M. Nuño, y sus consortes, han de ser oidos en sus excepciones, sin poder ser despojados de sus oficios antes, hac causę cognitione pẽdente debẽt manuteneri.

ARTICVLO SEGVNDO.

52 Los fundamentos del primer articulo quedaràn mas llanos en fauor del P. M. Nuño y consortes, discurriendo por cinco defectos y nulidades insanables que tiene la sentencia o rescripto del Padre General.

Primera nulidad por no justificarse la dicha sentencia por el dicho rescripto.

53 La primera nulidad resulta de la inspecciõ del mismo rescripto o mandato, por el qual no se justifica, q̃ el P. General procedio, citando al P.M. Nuño, y a los demas interesados, ni oyendoles en sus excepciones, q̃ es nulidad insanable por el *c.1.de caus.possession.& propiet.l.ea quæ,C.quomodo & quãdo iudex,l.de vno quoq; ff.de re iudic. Afflict.decis.307.* plura *Salg.de Reg.protect.p.3.c.9.n.206.* y asi procede legitimamente todo lo q̃ se ha dicho, para q̃ como terceros no cõdenados, ni cõtenidos en la executoria ayan de ser oidos, vt supra *ex n.24.* y citados de nueuo, vt tradit *Mangil.de euict.q.177.ex n.22. cum seqq.& n.25.26.27.& 28.* vbi quod sententia in actione reali non potest exequi contra possessorem, si non fuerit cum ea litigatum, vel sit alius, quã cõprehensus in executione, & quod nullus potest à sua possessione ejici absq; citatione, & generaliter, quod sententiæ executio non posit fieri absque partis citatione, *Rvim.cons.128.vol.5.Zeuall.3.p.q.809.n.24.& seqq.Surd.cons.189.n.48.vol.2.Rot.decis.284.n.15.& seqq.p.5.Salg.de Reg.protect.p.4.c.1.n.45.& seqq.legendus ex n.42.*

Y este defecto de citacion no se suple por el dicho rescripto, y assi de por si solo, ni se puede executar, ni prueua cosa alguna contra los en èl condenados, ex traditis à *Gōzal. ad regul. 8. Cancel. Gloss. 9. in annotationib. n. 3. & 4. pag. mihi. 265.* vbi quod Rota nunquā curat de sentijs de partibus, nec eas vult exequi, quamuis constet de re iudicata, nō visis processibus, & constito de earum iustificatione, *ex Mohedan. decis. 11. tit. de re iudicat.*

54 Y assi ninguna sentencia no tiene mas justificacion q̄ la q̄ resulta de los autos del processo, *Farin. decis. 588. nu. 3. p. 1. in recent. Barc. decis. 37. n. 4. & 5.* vbi quod sententia sine actis nihil probat, nec pro ea præsumitur, *Pereg. art. 26. n. 16. lib. 1.* vbi quod nihil probat non exhibito processu, *Rot. etiam per Burat. decis. 76. n. 2. 3. & 4. & dixi in mea allegatione 12. n. 12.*

55 Lo qual procede, aunq̄ el juez enuncie en la sentencia que precedieron todos los autos necessarios: porq̄ en perjuizio del tercero, no se le da credito no exibiēdose, *Chart. in tract. de execut. sentent. ca. fin. n. 19. Grat. lib. 2. c. 310. n. 89. & dixi in d. allegat. 12. n. 12. vers. quod procedit.*

56 Pro qua conclusione est textus *in c. quoniam cōtra falsam de probationibus auth. si quis in aliquo, C. de edendo, Masca. concl. 32. n. 54. vers. verum contrarium vsq; ad n. 59.* vbi cum communi tradit, iudici non esse credendū præcessisse acta iudicij, & alias solemnitates, nisi sententia fuisset partibus præsentibus prolata, *Trentacinq. lib. 2. resolut. 4. de sententijs n. 3.* vbi loquitur, quando sententia partibus præsentibus, & consentientibus, & non appellantibus sit prolata, *& n. 5.* vbi loquitur, quādo sententia partibus absentibus fuit prolata, quia nō creditur iudici asserenti citationē, & alia acta iudicij præcessisse, idem *Mascar. cōclus. 35. n. 2. vsq; ad 6.* vbi plenè probat, & reasumit hanc conclusionē, & eā cōprobat, *& conclus. 951. iudicis assertioni, n. 10. vsq; ad 13. & n. 16.* vbi dicit, non credi iudici asserenti in sententia libellum, litis contestationem, testiumque examen interuenisse, idem *Trentacin. lib. 1. resol. 2. de verbor. significat. n. 30.* donde dize, q̄ ora estè la parte presente, o ausente, si apela de la sentencia, no prueua q̄ huuo conocimiēto de causa, ni los demas autos judiciales, *& n. 36.* à principio,

pio,

pio,& verſ.hæc concluſio,prueua la miſma concluſion,y q̃ ſi la ſentẽcia paſsò en coſa juzgada,la enũciatiua del juez prueua q̃ precedieron los autos; porq̃ es de creer,q̃ ſi la parte no apelò,la cauſa eſtaua bien ſubſtanciada,y no tenia defecto alguno,y en el *verſ.hæc autem* añade, q̃ eſto procede a efecto de q̃ no ſe imponga la carga de probar las ſolemnidades de la ſentencia al q̃ ſe funda en ella. Pero ſi el q̃ alega la nulidad, ſe encarga de probar el defecto de las ſolemnidades,bien lo puede hazer,exibiẽdo el proceſſo,q̃ es lo q̃ los Padres Maeſtro Nuño y conſortes pretenden, ponderando q̃ ſi no ſe lleuò al P.General el proceſſo,q̃ ſe causò en el Tribunal,no pudieron preceder las ſolemnidades enunciadas, y viẽdoſe los autos del proceſſo de Roma ſe probarà lo miſmo,y q̃ no fueron citados,ni tuuieron Procurador, ni quien les defendieſſe,y q̃ la ſentencia del P.General contiene nulidad por defecto de citacion,alia plura cumulat *Genua de verb. enunciatiu. lib.2.c.9.à principio, optimè Felin. in c.cum in iure de officio delegati,n.14.*q̃ habla de la ſentencia q̃ enuncia, q̃ vno es Procurador,que no prueua el mãdato,plura cumulat *Salg.in tract. de ſupplicat.2.p.c.30.§.4.n.19.fol.303.*

57 Y no puede tratarſe en eſte negocio de otra limitacion, q̃ diſputan los DD.ſi la antiguedad del tiẽpo ſubſiguiente,a la ſentencia induce preſumpcion de la ſolẽnidad de los autos: porq̃ *Seraph.deciſ.381.n.4.& 5.*exemplifica la antiguedad en cien años,*& dixi in mea allegat.12.n.14.y Gonzal. in annotationib.n.6.*lo exemplifica en treinta años,*y Trentacinq. lib.2. reſolut.4.de ſententijs,n.11.verſ.hinc eſt,*lo exemplifica, quando deſpues de auer paſſado la ſentencia en coſa juzgada, han paſſado dos años,y aqui ni ha paſſado eſte tiempo,ni la ſentẽcia eſtà paſſada en coſa juzgada,antes apelada.

58 Tampoco ſe prueua por las palabras enunciatiuas del dicho reſcripto,q̃ el P.M.Nuño y conſortes tuuieron en aquella cauſa Procuradores,por la regla de la *Authen.ſi quis in aliquo,C.de edendo*, y aſsi lo nota *Alex.conſ.81. viſſo & diſcuſſo, col.7.vol.3 & conſ.89.circa fin.lib.2.Golin.de procurat.p.3.c. 3.n.23.& 24.& n.25.& 26.27.& ſeqq.*vbi dicit notario aſſerenti tranſumptum fuiſſe à ſe confectum non credi,*Salg.d.*

c.30.§.4.n.19.legendus ex n.17.& magis in terminis *ipse Salg. de Reg.protect.p.4.c.1.n.58.vsq;ad 61.*dōde dize, q̄ para la justificaciō de los executoriales ha de ir inserto en ellos el poder de las partes a la letra, alias enim nō harán fe, ni se podrā executar cōtra ellas, & priùs *n.51.vsq;ad 57.*resuelue lo mismo en la sentencia q̄ se executa, q̄ tambien se ha de inserir en las executoriales a la letra, y q̄ no bastarà la enunciaciō del juez q̄ la huuo, etiam quod illud asserat Pontifex.

59 Ni se puede este defecto sanar con ciertos poderes q̄ se hā exhibido por el P.M.Butron, porq̄ no consta q̄ los Procuradores los aceptassen, ni vsassen dellos, siendo requisito substancial, que lo hecho por el Procurador es inualido antes de aceptar el mandato, y vsar dèl, vt tradit *Barth.cons.73.vol.1. Quæratur vtrū Procurator, Immol.in l.qui in domini, ff.de testam. Alex.& Archidiac.in c.is qui de Procur.lib.6.Imo, Ioan. Andr. d.loco post Archidiac.& Compostolanū, & speculatorē, tit.de Procur.§.1.vers.sed quid dicunt, quòd si Procurator antequā suscipiat mandatum, faciat aliquid tanquā Procurator, etiāsi sciat se Procuratorē constitutū, dūmodo non susceperit mandatū, non valet per text.in d.c.is qui c.vt super de appellat.in 6.Immol.in Clement.1. de procurat. & hæc opinio est verior, & magis communis, vt per Curt.Iun.cons.63.Alex in l.licet, C.de procurat.1.col.Vant.de nullit.tit.de nullit.ex defectu mandati, n.115.vers.Tertio principaliter Lappo, allegat.81.Casiod.decis.8.n.12.de restit.spoliat.& decis.3.n.4.de appellat.Ludou.concl.46.ampliat.12.Scac.de appellat.q.5.n.27.vers.moueor tertio, & de re iudic.glos.4.q.4.n.7.& n.52.Golin.de procuratorib.p.2.c.3.n.10.vbi ad hanc conclusionē allegat Gratian.to.5.c.877.n.15.vbi ex Manent.decis. 22.n.24.*addit quod procurator non dicitur facere actū procuratorio nomine, si adhuc mādatum non recepit, nec de eo notitiam habuit *Rot.per Farin.decis.451.n.1.& 2.p.2.recent.* vbi ex hoc fundamento probat substitutionem à procuratore factam virtute facultatis, ad id sibi concessæ, nullam esse antequam acceptauit mandatum. Ni obsta contra lo referido el poder q̄ el P.M.Liaño, y difinitorio de su elecciō, dierō al P.M.Fr.Tomas de Paredes, y q̄ este le sustituyò en el P.M. Fr.Pedro de Villanueua, el qual fue a Roma, y se dize q̄ hizo

actos

actos ante el Padre General sobre esta eleccion, como el lo tiene declarado.

60 A q̃ se responde, q̃ siẽdo aquel difinitorio temporal, como por el lapso del tiẽpo espiran sus oficios, tambien espirã los Procuradores dados por el mismo difinitorio, vt in terminis tradit *Borel. in sum. decis. tit. de procur. n. 459. & probat in Clem. fin. de procur. verbo pro Ecclesia.* Demas de lo qual este poder como dèl consta, tiene clausula expressa, q̃ no pueda responder a demanda nueua, sin consultar al dicho difinitorio, y siẽdolo esta sobre casar la eleccion, y de diferentes, Prouincial, y Difinidores de los que dieron el poder, claro es que no pudo litigando perjudicarles.

61 A q̃ se añade, q̃ siendo el P. M. Villanueua Procurador del dicho difinitorio, caso que huuiesse durado el poder, quod negatur, no pudo en virtud dèl seguir el pleito por los particulares, quia aliud est vniuersitas, diffinitorium, seu Collegiũ, & aliud singulares illius Collegij, vt in terminis, quod procurator vniuersitatis nõ sit procurator singulorum, probatur in *l. 2. C. quod cuiusque vniuersitatis nomine, c. qui manumittitur 12. q. 2. Dec. cons. 61. n. 3. Loseo de iur. vniuersit. p. 1. cap. 1. n. 22. Golin. de procurat. p. 1. cap. 3. n. 25.*

62 Lo qual se confirma, con q̃ no reputandose por bastante el dicho poder, el P. M. Nuño y tres Difinidores dieron otro al mismo M. Villanueua, y al P. M. Fr. Antonio Legarda, para q̃ pidiessen confirmacion de su elecciõ al Reuer. General, y para que le suplicassen consultasse con su Santidad, y determinasse si el Capitulo siguiente auia de ser a los tres años, cõtandolos desde la dicha elecciõ, o desde el Capitulo del mes de Abril de 641, que se dio por nulo y atentado.

63 Y deste poder no vsarõ los dichos Religiosos, ni hizieron autos en virtud dèl, como lo tienen judicialmente declarado con juramento.

64 De que resulta, que los autos hechos por el dicho P. M. Villanueua, en virtud del poder insuficiente ya estinguido, a que se astringio, no puede cõualidarse en virtud del dho poder de que no vsò ex Romano, *cons. 443. n. 8. & cons. 496. n. 4.* sepius Canonicata in *Rot. vt per Puteũ, decis. 373. lib. 2. Rot. decis. 397. p. 1. diuers. Mohed. decis. 5. tit. de procur.*

F Se-

Segunda nulidad, que mira a la casacion de la dicha elecion.

65 Auiendose dado por nulo, y atetado el primer capitulo, q̃ se celebrò en Granada, se mandò por el tribunal se hiziesse de nueuo, y se hizo en el mismo Conuento de Granada, en q̃ saliò electo por Prouincial, el P. M. Nuño, con sus Difinidores, los quales conforme a las constituciones de la Ordē, eligieron Priores, y los demas oficios que tocan al difinitorio, y todo lo confirmò Monseñor Eminenstisimo Nuncio.

66 Con que la dicha elecion recibiò omnimoda perfecion sin ser necessaria la del General: ex textu expresso *in cap. si Abbat. 36. de elect. in 6.* por el qual se prueua, que el señor Nūcio es juez competente contra los exemptos, vt notat, *Barb. de Episc. allegat. 123. nu. 32. & 33.* y el exempto de la juridicion ordinaria, no lo està de la juridiciō del legado, *vt per Rodrig: tom. 2. quæst. reg. q. 63. art. 4. & Paris.* ab Ilustrisimo Nuncio dicitur Prouissus Appostolicus, *Gemin. in d. c. si abbatem, n. 5. Franc. n. 4. Viuian. de iure patronat. lib. 11. c. 4. n. 114. ante ver. vt cum autem, & cum eis Barbos. in d. c. si abbatem n. 4.*

67 Et interminis, que la confirmaciō de la elecciō hecha por el Eminentis. Nuncio, sea cōfirmacion Apostolica, lo prueua, *Bays. de elect. p. 3. c. 43. n. 4. to. 15. tract. pag. 402. col. 3.* ibi: *Hodie tamen est decissum, vt legatus à latere valeat, & posit in Prouincia sibi decreta confirmare electiones Episcoporum Archiepiscop. Patriarcharum, & aliorum exemptorū, ita tradit Ioan. Andreas, & Panormitan. in d. c. nihil, & idē Ioan. Andreas Panormitan. Host. Ægid. & Inocent. in cap. cum venerabilis de cōsuetudine textus in cap. si abbatem de elect. in 6. & ibi d. Ioan. Andreas Archid. Petr. de Anch. & Philip. Franc.* y añade vna cosa muy notable, que estando derogada por costumbre la disposicion del *c. Auaritiæ de elect. in 6.* en los Prelados, que distan mucho de la Curia Romana, y pueden administrar ante cōfirmationem, ne aliquod detrimentum sequatur Ecclesiæ, esto no procede quando en la Prouincia ay legado idem tradit *Boer. ad Mandag. de elect. c. 56. litera X. vers. coram Papa d. to. 15. fol. 425. col. 3.* ibi: *Quòd si non compareant isti coram Papa, sed coram legato Apostolicæ Sedis à latere misso, qui est in Prouincia* num-

numquid sufficit? Credo quod si nam talis legatus bene potest confirmare electiones exemptorum, vt extra de consuetud. cum venerabilis extra de elect. quia deligenti. Laur. Perin. in formular. regular. c. 18. n. 4. circa finem pag. mihi 571. vbi sequitur eandē conclus. Labor. de elect. tit. 4. c. 25. n. 46.

68 De que se sigue, que el P. M. Nuño, y los demas electos en aquel capitulo, consintieron en q̄ la confirmacion del P. General era necessaria, y por esto la pidieron, no quedarà anulada, porque el P. General, o no la cōfirmara, o la casara, como lo hizo. Porque quando en el acto interuiene alguna solemnidad, no necessaria, para su validacion, y esta es menos solemne nula, o inualida, no por esso queda imperfeto, ni nulo el acto, que en si es valido, *glos. in §. Serui verbo in transitu instit. de libertinis*, que dize *ideo valere manumissionem factam in transitu, quia sine eo fieri poterat: vnde aliud est, quod manumissio poterat fieri sine Prætore ex qua glos. Iass. in l. vinū n. 33. ff. de reb. credit. vers. secundò confirmo*, notat, quod quando actus potest expedire, sine præsētia iudicis, & si fiat in præsentia iudicis, & minus solēniter, per hoc nō vitiatur actus, & quod de illa, *glo.* facit magnum festum, *Bald.* in pluribus locis ibi à Iasone citatis idē tradit, *Segura in l. ab ex hæredati n. 3. cum seqq. de leg. 1. Hipol. in l. de vno quoque n. 42. de reiudic. Rot. decis. 36. n. 56. & 57. to. 5. recent. edito anno 1636. Vant. de nullit. tit. quibus modis sentent. nullit. n. 114. qui dicunt citationem non necessariā militer factam non obesse nec actus nullitatem inducere.*

69 Et in assensu regio in contractu reseruato, quod si in illo non requiratur, actus non vitietur si vel assensus deficiat, vel minus solemniter apponatur, *Andr. de Isern. in c. 1. §. Sed nec alia Iust. n. 18. quæ sit prima causa beneficij amittendi. Pont. cons. 95. n. 8. lib. 1. & decis. 4. n. 36. & cum eo Rouit. cons. 14. n. 3. Capiblanc. de baronib. to. 2. c. 82. n. 14. vers. & proinde. Rot. apud Farin. decis. 144. n. 10. to. 2. in posthumis.*

70 Et pro hac conclusione est textus expressus, *in l. forma censuali, §. si quis veniam petierit, ff. de censibus*, optimè & intermimis, *Barb. de Canonicis, cap. 39. n. 9. vbi ex communi* DD. sentētia, *in c. cum inter. 15. de elect.* dicit electionem nullitatem non continere si vocati ad eam faciendam non habetes in ea votum spreti aut vocati, non fuerint. Y tam_

71 Y tambien se sigue, que quando fuera necessaria alguna cõfirmacion, no auia de ser del P. General, por ser inferior al Eminent. Nuncio, y mucho menos para poder el P. General reuocar la dicha confirmacion Apostolica, porque la apelacion ha de ser gradatim de inferior a superior, y no de superior a inferior, que es contra la naturaleza de la apelacion, *c. ante reorum 2. q. 6. glos. 1. in c. 1. vers. adquam 2. q. 6. Azor. in rubric. de appell. n. 16. vers. appellatio debet fieri. Scacc. de appell. q. 1. n. 3. & 4. & n. 5.* infiere desto que se vicia la apelacion interpuesta del juez maior al menor *in totum & n. 6.* dize que no vale la costumbre de lo contrario por *el c. 2. de consuetud. in 6.* y la *glos. alli verbo officiali*, quod etiam explicat ibi, *Barb. n. 12. & 13.* dicendo, que siendo como es lo natural dela apelacion que se interpõga del juez menor al mayor, no puede la costumbre introduzir que se mude la sustancia y naturaleza del acto.

72 Y quando el dicho señor Nuncio, no tuuiera la potestad referida auiendo sido juez competente (de que no se puede dudar) para auer conocido de aquel pleito: y por auer dado por atentado aquel capitulo, y mãdado hazer otro pudo confirmarle, por ser este punto anexo y incidẽte en aquel pleito, por la regla de la *l. quoties C. de iudicijs cap. tuam de ordine cognit. cum vulgaribus.*

Ex quibus patet, que el P. General por defeto de juridiciõ no pudo tratar de informar la dicha elecion.

Nulidad tercera por la injusticia de la cassacion, y auer procedido a ella nula y atentadamente.

73 Quando el P. General pudiera tratar de la confirmacion de aquella elecion, es llano que no pudo casarla quitando nula y atentadamente sus oficios, al P. M. Nuño, y a los demas Difinidores, Priores, y otros ministros.

74 Porque la eleciõ dà derecho firme y irreuocable al electo, y la confirmacion exercicio, *Rot. apud Ludou. decis. 240. n. 16. & 17.* donde tratando este mismo punto dize, *praeterea mixtum iudicatur de illo simplici, quod est potentius, l. quaeretur vbi Bald. n. 3. ff. de statut. homin. Angel. cons. 348. nu. 2. post medium* ele-

electio autem dicitur potentior non solum, quia est principiũ, quod dicitur potissima pars, Angel. ibi n. 3. & trahit confirmationem, vt dicit Dec. in d. cap. post quam n. 18. in fin. sed etiam quia per electionẽ plenum ius adquiritur, per confirmationem autem nihil noui iuris sed tantum exercitiũ, Oldr. cons. 146. post n. 4. Dec. loco allegato, n. 18. Hactenus Ludouis.

75 Y tambien fue esta dotrina de *Felin. in c. cũ Bertold. n. 6. de re iudic.* vbi dicit, quod per confirmationem nihil noui iuris adquiritur, sed tantum exercitium iuris per electionem quæsiti, *Tamborin. de iure abbat. to. 1. disp. 6. q. 1. n. 4. Labor. de elect. c. 25. n. 2. optimè Peirin. in formulario Prælatorum, lit. C. c. 18. n. 11. pag. mihi 574.* ibi: *Ad primum ergo in contrarium respondetur, quod licet ius per electionem adquisitum imperfectũ sit, ius tamen est quo electui industria priuari non potest, nec potest absolutè dici ius ad rem cum tribuatur illud ius, cum traditione expressa officij, & eius exercitio, vnde post acceptationem videtur potius ius in re, sed adhuc imperfectum ante confirmationem, pro quo facit, cap. si tibi absenti de præbend. in 6. Deinde licet singulariter sit verum, quod qui habet solum ius ad rem, non habeat actionem realem, sed solũ personalẽ, id tamen fallit in duobus casibus. Primus, quando res est tradita alicui titulo gratuito. Secundo, quãdo ille cui est tradita eam mala fide accepit, idest sciens iam fuisse alteri traditam, vt explicat Cobb. lib. 2. variar. c. 19. n. 5. atq; ita limitat Les. lib. 2. de iustit. cap. 3. dub. 3. n. 13. Cum ergo in casu nostro Prouincialatus titulo gratuito traditus sit illi qui sciebat iam illum per electionem fuisse collatum alteri, certum est, quod hic habet ius & actionẽ, etiam realem ad recuperandum, d. Prouincialaum sibi iniustè ablatum.* Hactenus Peirinus.

76 Y de aqui es, que este derecho es tan firme, q̃ puede el electo proseguirle judicialmente, y pedir la confirmaciõ, y compeler a ello al superior, *Abb. in c. cum dilectus 8. de consuet. nu. 2.* ibi: *Nota primo, quod Monachus electus in Prælatũ potest electionem de se factam prosequi, etiã in iudicio cõtentioso,* y alega por cõcordante el *c. cũ dilecta 22. de rescript.*

77 El mismo *Abb. in c. postulationẽ 5. de postulat. Prælator, n. 4.* añade cõ *Ioan. Andr.* que el que pide confirmacion de la eleccion, no pide cosa de gracia, sino de justicia, *& quod sic potest superbe accedere ante superiorem, etiã caputio, vel birreto non eleuato si confidat de idoneitate personæ suæ, & comminari, quod nisi ipse confirmet, habebit recursum ad superiorem,* idẽ *Abb. in c. postquam 3. de elect. n. 1.* ibi: *Nota primo, quod confirmatio est necessitatis, licèt electio à principio fuerit voluntatis, Canonici autem non tenẽtur eligere certum, sed possunt eligere quem volunt, dummodo idoneum, vt in c. quia propter infra eodem superior autem ad quem spectat, electionis confirmatio tenetur ex debito electionem cõfirmare, si nihil impedit electum,* idem tradit *Abb. in c. quarelã de elect. n. 6. Rodr. q. regul. lib. 2. q. 54. art. 13. pag. mihi 144. Rot. apud Ludou. d. decis. 240. n. 12. 13. & 14. Castellin. de elect.*

cap.5.n 83.& c.14.n.15.& n.43.& 56.vers.memor sit semper confirmator Labor.de elect.c.25.n.28.& n.44. vbi quod si confirmator absq; iusta & rationabili causa differat electionem confirmare, potest recurri ad superiorem pro cõfirmatione facienda, *Sigism.de Bonon.de elect.dub.43.n.1.* vbi dicit, quod sicut ex parte electi confirmatio est necessaria, ita ex parte confirmare debentis est necessaria, *ex c. fin. de elect.in 6.cap.postquam, vbi Butr.n.5. Abb.n.1.notabili.Dec.n.1.de elect.* y añade, q̃ el confirmante, ni exerce liberalidad alguna, ni le dà nada de gracia al confirmado, *& n.3.& 4.* añade con otros DD. que si el superior confirmante dilata la confirmaciõ, se puede recurrir al superior que le compela à hazerla, *Tamborin.de iure abbat.disput.6.q.1.nu.25.pag.mihi* 68.vbi quod electio est voluntatis, confirmatio autẽ necessitatis, *& q.2.n.10.* vbi dicit, quod superior potest adire, *Peirin.tom.1.de subdit,q.1.cap 31.§.6.ad fin.vers.Vnde sequitur pag.* 151.*&* §.7.resuelue post longam disputationem, que en su Religiõ de los Minimos, no pueden los Difinidores dexar de confirmar los Correctores que los Conuentos eligen, *&* §. 11. *vers.dico* 11.*pag.* 162.donde dize lo mismo, que la confirmacion es acto necessario, y de justicia, y no se puede denegar, *Barbos.de iure Ecclesiæ, lib.1.cap.19.n.154.*

78 Deste derecho que tiene adquirido el electo, para que su eleccion precisamente se aya de cõfirmar, se sigue que el superior confirmãte no le puede perjudicar en su derecho, ni quitar el oficio, ni causarle perjuizio alguno en el vso del sin causa legitima, *ita Nauar.cons.5.de elect. in 2.edit. n.* 1.donde dize, que el superior, de quo ibi, que no quiso admitir la mayor parte de los Votos, de ciertas Religiosas q̃ Votauã por vna para Abadesa, y las hizo votar siete vezes, para ver si podia apartarlas de sus votos, y parecer, para q̃ votassen por quiẽ el queria, pecò mortalmente, con obligacion de restituir: la misma conclusiõ con *Nauar.* sigue y exorna *Portel.in responsis moral.2.p.cas.16.ex n.1.pag.mihi* 417.& 418.donde comprueua esta conclusion con muchos fundamentos.

79 Y que el q̃ preside en la eleccion nõ pueda dezir a los Electores q̃ no voten por fulano, haziendole esta injuria, y priuandole del voto passiuo, probat *Rodr.q.Reg.to.2.q.51.alias q.52.art.12.per tot.pag.mihi* 129.*Portel.in dubijs regul.verbo electio in addit.ad additionem,n.5.pag.*314.*& latius in responsis moral.p.2.cas.4.n.3.& 4.pag.mihi* 306.*vsque ad* 309 vbi latè hanc resolutionem confirmat *Miran.in manual. Prælator. tom.2.q.23.art.26.conclus.vnica ante medium pag.mihi* 206.*Sigismund.de elect.dub.91.n.4.& 5.*

80 Y esta misma conclusion prueua la *Bulla de Iulio III.* expedida en fauor de la Orden de S. Agustin, que està en el Bulario de la Orden,

im-

Impresso en Roma año de 628 pag. 216. y 217. dōde se impone necessidad y obligacion al P. General, de que confirme la eleccion, y si la infirma, que sea con expression de causas:

81 Ni obstarà replicar, que siendo como es la obligaciō del q̄ ha de confirmar examinar las partes, y calidades del Electo, pudiendo a su arbitrio reprobarle, y casar la eleccion (como lo ha hecho el P. General) de que el P. M. Nuño, y los demas no se pueden quexar.

82 A que se satisfaze, que esta casacion y anulacion no ha de ser absoluta, nec prohibito voluntatis, sino con toda justificacion, cōstandole de las causas q̄ mueuen al General para reprouarla, y aueriguādolas con legitimo conocimiento de causa, vt per *Rodr. to. 1. q. regul. q. 14. art. 3. vers. secundum argumentum, pag. mihi* 68. donde cōtra *Nauar.* resuelue, quod ad impediendam electionem, etiā ante perfectionē illius crimina electo opposita debent plenè probari, *Hieron. Rodr. in resolut. ad ipsum Emanuel. resol. 58. n. 49. pag.* 383. exorna esta misma resolucion, y reprehende a *Portel. in dubijs regul. verbo electio n. 19.* q̄ alega a *Rodr. d. loco*, para la opinion contraria, y que baste para impedir la eleccion no perfecta semiplena prouança, y dize para este efecto, tambien se requiera plena prouança, y esta es mas cierta opinion, licet *Labor. de elect. c. 19. n. 121.* siga la opinion de *Nauar.* y en nuestro caso estamos libres desta disputa, pues se trata de informar la eleciō ya perfecta, con possession y exercicio de tanto tiēpo, y de auer visitado toda la Prouincia, y estando obedecido por todos los Conuentos, sin que ninguno apellasse ni contradixesse la eleccion, ni cōfirmacion, auiendose leido en ellos.

83 *Ipse Manuel. Rodr. to. 2. regul. q. 51. alias 52. art. 12. vers. ad primū dubium, pag. mihi* 129. donde latamente confirma esta resolucion, y que para priuar de voto a los Electores es menester citacion suya, y oirlos, y que se proceda con legitimo conocimiento de causa, *Portel. in dubijs regul. verbo electio in additione ad additionē, n. 5. pag. mihi* 514. ibi: *Secunda pars, quod non posit talem indignum excludere, nisi prius audiatur, & probetur eius insufficiētia, ex c. indemnitatibus in 6. c. venerabilem, c. nihil est de electione: vbi præcipitur qd publicato scrutinio si electus nō est cognitus Prælatus sumarie inquirat de sufficientia electi, & si indignum repererit repellat, idem Portel. in responsis, p. 2. cas. 4. n. 3. pag. 306. vsq; ad 309 & cas. 19. à n. 1. pag. 417.* donde prueua latamente la misma conclusion, q̄ ha de auer conocimiento de causa, optimè *Hieron. Rodr. resol. 58. n. 11.* donde prueua esta misma conclusion *Peirin. in formulario, lit. C. c.*

84 *18. vers. noto quinto, pag. 572.* ibi: *Aliqui etiam censerit liberum esse confirmatori confirmare, vel casare electionem, quod sibi secundum scientiā priuatā, vel publicam videbitur, bono communi expediri, ac etiam posse electionem*

Canonicam, & in persona benemeritam factam cessare, ita Valles. 2.2. q. 67. art. 2. in responsio ad secundum, quem tamen Castell. in loco citato (est c. 14.) n. 56. Labor. de elect. tit. 4. c. 25. n. 59. intelligant supposita semper causa rationabili, quae apta sit iuridicè probari, si fuerit necesse, & cum hac limitatione subscribo. Hactenus Peirinis, y en el *n. 7. vers. sed die quaero*, reasumiendo la misma question, y refiriendo los DD. que resueluen, que quãdo se procede a la eleccion extrajudicialmente, puede el General ex priuata scientia infirmar la eleccion del inmerito, y algunos exẽplares de su Orden donde se obserua lo mismo, y entre ella el caso en que escriuio *Barbos. vot.* 4. concluye al fin deste numero, que la causa se ha de probar legitimamente, refiriendo a *Portel* loco citato, *Sigism. de electione q. 90. à principio, & praecipuè ex n. 8. pag. 214.* donde siguiẽdo la resolucion de *Rodr. d. q. 51. aliàs 52. art. 11. aliàs art. 12.* dize que el superior para priuar del oficio al subdito, ha de proceder juridicamẽte, iuris ordine seruato prouãdo, los delitos y culpas del Electo para la priuacion, y que no bastarà q̃ el en secreto sepa las causas, o delitos q̃ le hazẽ indigno, *& n. 9.* pone la razõ, his verbis: *Maior firmata fuit in Rot. in d. decis. 481. in fin. p. 2. recent. & in terminis nostris de depositione Praelati regularis, eadẽ Rot. decis. 234. n. 7. p. 1. recent. & dicetur infra dub. 98. n. 2. & seqq. Et si crimen quod opponitur ex eo, quod occultè cõmitti soleat, probetur coniecturis & praesumptionibus, cum lex in occultis de eo quod habere potest, cõtenta sit, Mascar. de probat. to. 3. cõcl. 1313. & Farin. de delict. carn. q. 147. n. 66. attamen ad d. effectum imponendi aliquam poenã, praesertim priuationis tales coniecturae, & praesumptiones debẽt esse adeò euidẽtes, & vrgẽtes, vt reũ de tali crimine per necesse cõuincãt, vt in terminis de symonia tenet Rot. in firmana Capellania 7. Maij 1582. corã Clement. 8. quẽ allegat & sequitur d. decis. 1029. n. 2. corã Cardinali Seraph. Maresc. & Beltramen. vbi supra eadẽ Rot. in Hispalensi praetensae symoniae 1596. corã Cardinali Blanqueto, quẽ approbat d. decis. 517. n. 1. corã Greg. 15. & decis. 166. n. 8. p. 2. recent.*

85 Y en el *dub. 98.* donde se cita *n. 2.* dize estas palabras: *Nam si postea congregato Capitulo, & causa cognita non constaret per cõcludentes & veras probationes de dicta eiusdem generalis insufficientia, profectò non posset deponi, vt pulchrè sustinet in terminis de Praelato regulari, Rot. decis. 234. n. 7. p. 1. in recent. & probatum est supra dub. 47. n. 13. & dub. 91. n. 9.*

86 Et quod confirmator ad electionem non debeat ex abrupto, nec inordinatè procedere probat, *Labor de elect. c. 25. n. 51.* alegando *el c. cũ ad Monasteria de statu Monachor. Abb. in c. Monachi, §. Prioratus, n. 10. eod. tit. & c. postquã de elect. Siluest. verbo confirmatio humana, n. 4.* y añade, *nec debet per repentinam confirmationem propriã cupiditatẽ, & inordinatũ affectum iuri, & aequitati praeferens cõpetitore, vel oppositoribus neglectis,*

nec

nec discusso negotio contra doctrinam Apostolicam electo manus imponere, c. vlt. de elect. in 6.

87 Y este punto es sin cōtrouersia en la Religion de S. Agustin, por la expressa decision de la Bula de Iulio III. referido sup. n. 80. in illis verbis: *Etsi contingat d. Hieronimum, aut pro tempore existentē ipsius ordinis Priorē generalē, confirmationem huiusmodi denegare, eundem Hieronimū, & pro tempore existentem Priorē generalē teneri, & obligatū esse ad causam denegationis huiusmodi, in eadem denegatione exprimendum.*

88 Principalmente auiendo el P. General, como refiere en el rescripto, empeçado a conocer, y conocido de la nulidad de la elecciō judicialmente, como consta de las palabras del Breue de que se vale el M. Butron, ibi: *Præterea q; auditis pluries ipsis partibus, earumq; iuribus, & rationibus mature discusis iudicaueris, secundò d. Capitulū Prouintiale, nullū & inualidū nulliterq; & inualidè celebratū fuisse*, tunc enim absq; dubio, se perjudicò en poder proceder sumaria y secretamēte, y por processo informatiuo, vt tradit *Menoc. lib. 6. præsump. 5. n. 5.* vbi dicit, quod si iudex potest procedere, vt ordinarius, vel delegatus electa vna via, licet inutili, nō potest ad aliam redire, optimè *Canc. lib. 1. variar. c. 17. de appell. n. 43. in 2. edit. vbi ex Inocen. in c. bonæ el 2. de postulat. Prælator.* & ibi allegatis, dize, habentē facultatē apprehendendi possessionem propria authoritate, & extrajudicialiter sibi præiudicare, adeundo iudicē incompetentē, *& lib. 2. c. 10. n. 47. 48. & 49. Hermos. à d. l. 7. tit. 4. p. 5. glos. 2. n. 21.* & in optima specie *Rot. decis. 778. p. 1. diuersor.* resuelue, q̄ el q̄ puede remouer ad nutū el posseedor de la Capellania a mouible si se astringe a alguna causa es visto renūciar el derecho de remouer ad libitū, y a no poderlo hazer, no prouando la causa, la qual decision se pōderarà para otro proposito, infra n. 96.

89 Y auiendo procedido judicialmente, deuio el dicho P. General hazerlo, ritè & rectè, & iuris ordine seruato, y la sentencia q̄ pronūcia es difinitiua, *Butr. in c. cū dilectus 32. de elect. n. 63.* ibi: *Quedā est cōfirmatio contentiosa, super qua proceditur iudicialiter, & tūc oportet, quod in ipsa interueniat causæ cognitio, & absq; ea non valet cōfirmatio, C. de iudicijs, l. iudices, C. quomodo & quādo iudex, l. ea quæ & dicit Compostel. in loco præallegato, & Innocen. hic & dic, quod hæc obtinet vim sentētiæ*, & idem *Butr. in c. venerabilē 34. eod. tit. n. 15.* ibi: *Nota vndecimo, quod cōfirmator electionis, vel infirmator dicitur iudex, & cognitor, & sic patet, quod confirmatio etiā tēporalis dignitatis fit per viā iudicij, Gonçal. ad regul. 8. Cancel. glos. 9. in anotat. n. 43. Sigism. de elect. dub. 44. n. 8. ad mediū, & n. 9. & du. 45. n. 7.* donde dize, q̄ quando en la eleccion ay cōtrouersia, esta se ha de determinar judicialmente, & cōpilato processu, y alega a muchos, *Castellin. de elect. c. 14. n. 54. ad fin. & n. 55. Labor. eod. tract. cap. 25. n. 59.*

Barb.de iure Ecclesiæ lib.1.c.19.n.151.pag.245. & *in votis Canonicis lib. 1.voto.4.n.25.*

90 De lo qual resulta para el punto deste pleito, que la sentencia del P. General fue apelable, vt dicetur in sequenti nullitate ex n.133. y que aunque aliàs ex potestate sibi atributa pudiera extrajudicialmẽte informado de la nulidad de la elecion casarla, y infirmarla auiẽdo empero procedido judicialmente, no pudo priuar al P. M. Nuño, ni a los demas electos sin oirlos, vt interminis tradit, *Salgad. de reg.protect.p.2.c.13.n.54.*ibi: *Tamẽ præfacta doctrina procedi in statu, & terminis de quibus loquitur nempè antequam, quis sit promotus ad dignitatẽ, & quando de eius habilitate sumitur extraiudicialis informatio, secus autẽ, si iam, quis esset electus ad dignitatem, & ageretur de illo remouendo à tali dignitate tũc enim iudicialiter agẽdũ est, & in tali informatione proculduuio partis citatio requiritur, prout declar. Abb.in c.2.n.7. & ibi Aret.n.9. & 10. Felin.n.8. Decius.n.45.de testib.&c* la qual resolucion es muy notable, porque en los numeros antecedentes este Doctor dexa fundado, que quando en estas materias se procede extrajudicialmente, no es menester orden judicial, ni citacion de parte, para informarse de las costumbres y calidades del electo, y assi entiẽde esta materia *Barbos.voto 4.ex n.26.cum seqq.* admitiẽdo esta distincion del processo judicial, o extrajudicial ad casationem electionis, y que quando ay competencia entre los coelectos, la materia se haya de determinar y dezidir judicialmente tradit, *Sigismundo dubio 10.45.n.7.*

91 Tambien es muy notable, para este mismo punto la resolucion *del señor Valẽç.cos.44.per tot.præcipuè n.5.& 6.vol.1.* dõde por este fũdamento de estar el P. Batres Prouincial de la Merced, en possessiõ del oficio por auerle exercido algun tiempo, funda que el General procedio nula y atentadamente, en quitarsele sin oirle.

92 Ni obstara replicar, que como los regulares, por el voto de pobreça, no pueden tener propio consiguientemente deuen dexar las prelacias, y oficios a voluntad del Superior, que los puede priuar dellas pro libito suæ voluntatis sin oirlos, ni citarlos ex traditis *à Barbos.d.voto 4.n.46.* donde cita para esta conclussion, *à Fr. Iuan de santa Maria en el tribunal de Religiosos tract.5.c.6.§.1* donde dize, que aquel P. cita para esta conclussion *à Manuel Rodrig.quæst.reg.q.25. art.10.*q en las nueuas impressiones es, *q.26.art.1.p.mihi 61.* el qual no prueua aquella conclussion tan absolutamente como se alega? Porque siguiendo *à Siluest.in suma verbo citatio.n.4.* resuelue que el proceder en aquella forma entre los regulares es, quando cometen delito que por derecho tiene pena de priuacion, y en prouandole, no es menester otro conocimiento de causa, para priuarle: pero si el de-

delito nace de contumacia, y inobediencia, o es delito q̃ tiene pena arbitraria tunc es necessaria citacion, y conocimiento de causa, aunq̃ no tan ampla y prolixa, como entre seglares, *y en el art. 2. de la misma q. 26. pag. 61.* sigue la misma resolucion, y mas amplamente en la *q. 52. art. 12. pag. mihi 129. y Geron. Rodrig. resolut. 58. n. 49.* que ambos lugares se citaron supra n. 83.

93 Tambien se deue aduertir, que la potestad de los Superiores, para priuar a los regulares de los oficios procede en los Manuales, y q̃ se dàn ad voluntatem Superioris: pero no en los electiuos, que se eligẽ, por votos del Capitulo, o difinitorio, o en otra forma. Porq̃ en estos tiene el electo derecho firme, del qual no puede ser despojado sin causa, y sin pleito formado, *vt probatur in cap. Monach. in fine de statu Monachorũ, vbi glos. verbo non mutentur, c. nulla potestate 18. q. 2.*

94 Y esto no es contra el voto de pobreça, pues la Religion en cuyo fauor haze el voto le dà aquel oficio, vt ponderat, *Rot. decis. 772. n. 1. vsque ad 4. p. 1. diuersorum Ricc. in praxi variarum resolut. p. 4. resolut. 51. n. 1. & per tot. Sigism. de elect. dubio 47. à principio vsque ad n. 3.* dõde auiendo hecho la distincion de oficios electiuos y manuales, n. 4. resuelue con la comun, que no puedẽ los Superiores priuar sin causa de los oficios electiuos a los elegidos idem *Sigismund. dubio 91. à principio vsque ad n. 9. & n. 10. vers. attamen.* donde resuelue, que aunq̃ en las causas de los regulares se procede sumariamente, y se admite priuacion de oficio con causas mas leues, attamen se requiere que el juizio sea caual, y con legitimo conocimiento de causa, y que los delitos se prueuen plenamente, *& n. 11.* donde confirma esto, y en el *vers. ergo sola attestatio Dian. resolut. moral. to. 2. tract. de dubijs regul. resolut. 117.* sigue la misma distincion entre los oficios manuales, y electiuos, y para este punto se ha de ver *à Sanch. in suma to. 2. lib. 5. c. 5. n. 16. post medium* donde explica la diferencia destos oficios electiuos y manuales.

95 Y se cõfirma esta resolucion con la *de Peirin. to. 1. de subdito q. 1. c. 12. per tot. pag. mihi 36. & 37. & 38.* vbi late, & in dificiliori cassu probat, que al professo en vna Prouincia, no puede el Superior pro libito voluntatis, y sin causa mudarle a otra, priuandole de su derecho, y en la *col. 3. vers. secundò, quia omnis sentencia,* dize que la sentencia, que se pronuncia en aquel caso sin oir al subdito es nula, por el *c. nos inquem quam 2. q. 1. y en el vers. nec credendum est Generali,* dize que no se ha de dar credito al General, que haze la translacion del Religioso que tiene justa causa para ello alegando *à Nauar. de spolijs clericorũ, §. 2. n. 7. & 8. & cons. 56. n. 2. de regul.* donde dize, que procede esto, etiam que el Superior no reconozca otro de que argumenta

Peirin. que à fortiori, no se le ha de dar credito al Superior, que reconoce a otro Superior, *y en el verʃ. dico tertio* con los ʃiguientes *pag.* 37. prueua latamente que el protector deue oir en apelacion a los Frayles, que apelan de ʃemejantes grauamenes, y los deue reuocar y amparar, y que aʃsi ʃe obʃeruò el año de 620. en vnos Religioʃos Franceʃes que viuian en la Prouincia Romana, que auiendolos querido transferir a la Genuenʃe apelaron al protector y los amparò.

96 A que ʃe añade, que etiam en los oficios manuales, y q̃ puede el Superior quitarlos ad nutum ʃi tamen ay odio, malicia, o cautela, no ʃe puede hazer, vt tradit, *Rot. d. deciʃ.* 778. *p.* 1. *diuerʃorũ ʃupra citata n.* 88. donde ʃe determinò eʃto en las Capellanias amouibles ad nutũ, & Rota non citata, *Lara de Capellanijs, lib.* 2. *c.* 6. *ex n.* 22. *Gonz. ad Reg.* 8. *gloʃ.* 5. §. 6. *n.* 48. *Garc. de benefic. p.* 1. *c.* 2. *n.* 88.

97 *Rota apud Caual. deciʃ.* 272. *quem ad literam inferit Leon de offic. Capellani, q.* 5. *ʃect.* 16. *pag.* 743. *præcipuè n.* 154. dõde refiere que en la Rota es eʃta concluʃsion recebida, *eadem Rota coram Lancel. in pacenʃi Capellaniarum* 2. *Iunij* 1610. *quæ habetur apud Poʃt. deciʃ.* 283. *poʃt tract. de manutent.*

98 Et in ʃpecie etiam in officijs manualibus regularium ita cũ alijs notat *Sigiʃm. de elect. dubio* 47. *n.* 8. & 9. & *cum Nauar. coment.* 4. *de regular. n.* 23. *verʃ. quarto poteʃt agere,* & *comentar.* 2. *n.* 65. *verʃ. addo octauo tradit* Peirin. *de ʃubdito q.* 1. *c.* 12. *pag.* 37. *verʃ. ʃecundò vbi, quod licet Prælatus poʃsit ʃpoliare ʃubditum officio aliquo manuali abʃque cauʃa,* & *ʃolùm pro ʃuo libito. Si tamen facit malo animo habet ʃubditus iuʃtam cauʃam agẽdi contra Prælatum.*

99 Con que eʃtà claramẽte comprouada la nulidad de la dicha elecion, y la poco atenta juʃtificaciõ de los procedimiẽtos del P. General, queriendo infirmar la elecion que ʃe hizo con tanta concordia y conformidad, y en virtud de auto del tribunal, comprouada ʃu execucion, por auto del Conʃejo declarando que Monʃeñor Nuncio no hazia fuerça en executar el auto de atentado y confirmada deʃpues la dicha elecion con maduro conʃejo por el tribunal:

100 Et quod magis eʃt, para que ʃe deʃcubra el intento y animo del P. General, ʃe deue ponderar, que eligio el miʃmo difinitorio, q̃ en Granada hizo aquel Capitulo violento, q̃ ʃe dio por atentado fuera del Prouincial, que es el P. M. Butron, y vn Difinidor que ʃi bien ʃon diuerʃas perʃonas del P. terminon en el afecto ʃon las miʃmas, y de la miʃma parcialidad, y quadra bien aqui lo que dize, *Cuc. inʃtit. maiorum lib.* 4. *tit. de elect. n.* 142. 143. que en la eleciõ que ʃe haze por auer caʃado otra anterior, no pueden ni deuen ʃer elegidos los que quedaron reprouados en ella.

101 Ni obstarà replicar contra lo referido, q̃ por las constituciones de la Orden de S. Agustin està cometido a la volũtad del General infirmar la elecciõ, porq̃ en el *c.4.3 p. de las Constituciones*, q̃ habla desto, tratando de la autoridad del P. Reu. dize estas palabras: *Ad eius etiam officium pertinet Priores Prouinciales Canonicè celectos cõfirmare, & eosdem corrigere suspendere, & etiam priuare, ac absoluere, si secundum ordinis statuta casus emerserit priuationis, vel absolutionis*, desuerte q̃ es menester para la infirmacion q̃ suceda caso digno della, segun los estatutos de la Religiõ, y para esto es necessario conocimiento de causa, vt supra dictum est.

102 Y esto mismo se colige del *c. 7. de la misma p. 3. §. qui de literis definitoria delatis fieri debeat*, q̃ se pondera en cõtrario, in illis verbis: *Vt ab ipso si sibi visum fuerit confirmentur*, cuyo entẽdimiento legal es auer reseruado, no a la volũtad absoluta del P. Reu. General, sino al arbitrio regulado, porq̃ esto significa el verbo videbitur visum fuerit, *l. Thais ancilla §. sororem, & ibi Bart. l. fideicommissaria libertas 46. de fideicom. libert. Bart. in extrauag. ad reprimendum verbo videbitur in principio, Menoch. de arbitrar. lib. q. 8. num. 1. 2. & 3. Barbos. de dict. dict. 424. n. 1. & cum alijs dixi in mea allegat. 9. n. 82. & seqq.*

103 Y quando estas constituciones tuuieran algo mas en fauor del P. General, q̃ la Bula de Iulio III. no pudieran valer en perjuizio della, por ser constitucion Apostolica, ex supra dictis n. 71.

104 Sin q̃ obste replicar, q̃ esta Bula està derogada por contrario vso, porq̃ a esto resiste la presumpciõ de derecho, quod lex semper præsumitur esse in viridi obseruatione, *auth. Manicheos, C. de hæreticis*, y el hallarse la dicha Bula recopilada en el libro nueuo de las Bulas y priuilegios de la Orden, impresso en Roma año 1628. con autoridad Apostolica por el Padre Laurencio Empori, Procurador general de toda la Religion, pro secunda vice.

105 Y discurriendo por lo q̃ se puede adiuinar del rescripto del P. General, se hallarà quã poco justificados son los motiuos q̃ tuuo para casar la dicha eleccion, q̃ si se diera copia dellos al P. M. Nuño y consortes, y fueran oidos, se defendieran.

106 El primero q̃ se insinua es, q̃ en la dicha eleccion interuinieron el Prouisor de Cordoua, por comission del tribunal, y vn Oidor de la Chancilleria de Granada con comission del Consejo, para q̃ no huuiesse alboroto, y los Electores estuuiessen cõ plena libertad, por el *c. quisquis, & c. Messana de elect.* q̃ dan por nula la eleccion que se haze per abussum secularis potestatis.

107 Pero si este fundamento obrò algo en el concepto del P. General, bien se conoce quan insubstancial es.

108 Porq̃ el interuenir el Prouisor de Cordoua con comissiõ del Tribunal, no se puede reprobar, pues Monseñor Nuncio es juez cõpetente de los exemptos, como se notò sup. n. 66. Y auiendo conocido del atentado de la primera eleccion, y mãdado hazer la segunda, pudo no solo embiar persona q̃ assistiesse a ella, sino mãdar q̃ la hiziesse, y q̃ to-

masse los votos, y se subrogasse en lugar de los superiores del Capitulo a quien esto tocaua: porq̃ conforme a la comun resolucion, toca la execuciõ de la sentẽcia al tribunal q̃ reuocò la del inferior, vt notat *Gutier. pract. lib. 1. q. 97. n. 5. Canc. lib. 3. c. 17. n. 370.* donde refiere a otros.

109 Y la interuencion del Oidor de la Chancilleria tampoco pudo causar nulidad, ni contrauencion al *c. Messana de elect.* porque lo q̃ alli se prohibe es, que los legos interuengan en las elecciones a votar, y q̃ se hagan per abussum sæcularis potestatis, o quando se requiere el assenso del Principe seglar para elegir alguna persona, vt tradit *Tambur. de iur. Abbat. to. 1. disput. 5. q. 22. n. 10. & 11. Barb. in cap. quisquis de elect. n. 2.*

110 Pero quando solo interuiene a ayudar a los eligentes, y assistirlos para que no aya impression, ni fuerça, ni otro acto alguno que impida la eleccion, pueden los legos interuenir en ella, *c. benè, §. Sãcta Synodus 96. distint. c. cũ longè 65. distinct. vt post Compost. notat Abb. in d. c. Messana de elect. n. 3. vers. vel vocantur laici Cucco instit. maior. lib. 4. tit. 1. de elect. nu. 110. & 111. Sigism. de elect. dub. 87. n. 5. Labor. d. cap. 4. n. 54. Lancel. in instit. canon. lib. 1. tit. 7. vers. laici quoq; gloss. verbo Principes ad fin. lit. O. pag. mihi 30.*

111 Y *Rodr. lib. 2. q. regul. q. 52. art. 12. in inscript. pag. mihi* 129. presupone por llana la costũbre q̃ ay en España, de q̃ su Mag. embie quãdo conuenga vna persona graue q̃ assista a los Capitulos de los Religiosos a quien el tribunal da comission para ello, *Valdes de dignit. Regum, c. 1. n. 4. D. Solorz. de iur. Indiar. to. 2. lib. 3. c. 26. à n. 19.* q̃ prueuan q̃ es Regalia de su Mag. dar ministros q̃ assistã a las elecciones de los regulares, por q̃ tiene interes en q̃ se elija persona benemerita, y q̃ no le sea sospechosa, *vt per Labor. d. c. 4. n. 56. & 57. Salg. de suplicat. 1. p. c. 2. nu. 50. fol. 26.* Y tambien toca a su Mag. la defensa y proteccion de los Eclesiasticos, y por su Regalia, vt late per *Salg. vbi sup. 1. p. c. 1. n. 114. cum pluribus seqq.*

112 Y el interponerse a que entre los Eclesiasticos y Regulares no aya cõpetencias, ni dissensiones, y cõponerles y reducirles a concordias, vt per *Archidiac. in c. 1. de restit. spoliator. Rodr. de ann. reditib. lib. 2. q. 22. n. 60. & cũ plurib. Salg. vbi sup. 1. p. c. 4. n. 47. & 48. f. 57. col. 3. & seqq.* y en substancia la interuencion del Oidor de la Chancilleria en aquella elecciõ, fue impartir el auxilio del braço seglar a los regulares q̃ assistian en aquel Capitulo, q̃ es deuido por todo derecho, *c. 1. de officio ordinarij, c. vt officij, §. compescendi de hæret. c. dilecto de sent. excomunic. c. postulasti de homicidio, c. 2. de maledicis,* & ex nostris obseruat *Cobb. in pract. c. 10. n. 1. Paz in praxi 2. to. c. 3. n. 18. Azeued. in l. 14. n. 15. lib. 4. Recop. Molino de bra. h. Reg. lib. 1. c. 3. & alibi sæpe Axia. de exiben. auxilijs fundam. 27. concl. 2. pag. 121. & alibi sæpe,* mayormente pudiendose temer prouablemente, que auia en el las impressiones y violencias que en el antecedente.

113 Y tãpoco vicia la elecciõ q̃ interuenga a escriuir los actos della notorio lego, *Abb. in c. quia propter 42. n. 10. & in c. Messana n. 3. de electione.*

114 Lo segundo, q̃ se colige y insinua de las dichas letras, y de lo q̃ alegan las otras partes, es q̃ por auerse hecho nullamente la eleccion del Capitulo, q̃ se dio por atentado, se deboluio al P. General la potestad

de

de eligir por el, *c.cum Vintonienſis, c.ne pro defectu, & alijs de elect. c.quam-quam de elect. in 6.*

115 Pero eſte motiuo tampoco puede ſufragar, porq̃ aquella eleccion fue nula por culpa del P. Terminon y ſus parciales, q̃ cō tanta violēcia la hizieron, en q̃ ni concurrieron, ni tuuierō culpa los demas vocales q̃ trataron de anular la eleccion, y en eſte caſo ceſſa la debolucion, porq̃ ſeria priuar ſin cauſa a los inocentes, y q̃ no cooperaron en aquellos tumultos; *c.ſi electio eod.tit.in 6. & ibi cōmuniter DD. gloſ.in c.cupiētes, verbo priuatus, eod.tit. c.quia diuerſitatē, & ibi DD. de conceſ.præben. præcipuè Immol.n.4. & 5. Butr.in c.2.n.13. eod.tit. gloſ.in c.bonæ 61. diſtint. & ib Archidiac. Petr. Biac. in director. elect. 3.p.cap.7. plura congerit Gutier. canonic. lib.1.cap.28 per tot. & pract.lib.3.q.51.n.9.*

116 A q̃ ſe añade, q̃ contra la pretenſa debolucion eſtà el auto del tribunal, en q̃ auiēdo dado por atentada la primera eleccion, mandò q̃ ſe juntaſſen los vocales a hazer otra, y la execucion deſte auto eſtà calificada por el proueido por el del Cōſejo por via de fuerça, en q̃ ſe declarò q̃ el ſeñor Nuncio no la hizo en mādar executar, y no puede imputarſe culpa a los dichos vocales, q̃ en execucion del dicho auto hizierō la eleccion, *l. non videtur data 127. §. qui iuſſu, ff. de Reg. iur. & ibi Decius & Cagnolus, c.quod quis 24. eod.tit.* ibi: *Quod quis mandato facit iudicis dolo facere non videtur, cum habeat neceſſe parere, vbi gloſ. plures concordantes refert, & ibi latè dictus Ioan. Andr. Monach. Franc. Menoc. de retinen. poſſ. rem 3.n.640.* lo qual procede, no ſolo quādo el mādato del ſuperior es juſto, ſino aun quando ſe puede dudar de ſu juſtificacion, quia in dubio pro iuſticia præcepti præſumendū eſt propter iudicis auctoritatē, *l. ſeruo inuito, §. cum Prætor, ff. ad Trebelian. l. ſi Prætor. ff. de iudicijs; Dinus in regula, quod quid n.3.* quem ſequitur *Manuel Rodr. to.2. regul. q.22. art. 8. & fuit doctrina Innoc. in c.2. de noui operis nuntiat. per text. in cap. quod ergo 99. 11.q.3. Alterius de cenſuris, lib.3. diſp.2. cap.1. pag.296.*

117 Lo qual ſe confirma, aduirtiendo que ſin embargo de lo q̃ en contrario ſe alega en las conſtituciones de la Orden, no ay palabra q̃ trate de deuolució, ni q̃ la dè al P. General; porq̃ ſiēpre la poteſtad de eligir remanet penes electores, como aqui ſe determinò por el auto de Monſeñor Eminentiſsimo Nuncio, en auiendo caſado el Capitulo, mādò que los Vocales ſe boluieſſen a juntar, y hizieſſen nueua eleccion.

118 Lo tercero, q̃ ſe colige de las dichas letras, es que el P. General las obtuuo, refiriēdo a ſu Santidad muchas coſas inciertas y cōtra el echo.

119 La primera es, que auiendo ſido nullo el Capitulo, ſe le deboluio como a ſuperior el derecho de eligir: y ceſſando eſta deuolució por lo q̃ queda reſuelto n.115. y por auerſe celebrado el Capitulo (q̃ tenemos por valido) en virtud de autos, y comiſsiō del tribunal, ceſſa eſta cauſa.

120 La ſegunda es, que refiere auer anulado el dicho Capitulo, precediēdo conocimiēto de cauſa, y oidos los Procuradores de ambas partes, pluries, ſiēdo cierto, q̃ no huuo Procuradores, y aſsi no pudieron ſer oidos, ni ſobre eſto ſe ha de eſtar a la afirmacion del Padre General, vt ſupra dictum eſt.

Ma-

121 Mayormente auiendo testimonio del notario de la causa, q̃ no ha dado traslado del processo, ni se ha trasportado de su oficio, sin el qual era impossible oir al M. Nuño y cõsortes, *l. eos, §. super his, l. præcipimus, vers. in his autẽ, C. de appellat. c. cupiẽtes de elect. in 6.* ibi: *Cũ omnibus actis iuribus, & monumẽtis suis, & processus suos contingentibus, & in vers. si vero in discordia.* ibi: *Vt dictum est cum actibus & monumentis instructa.*

122 Y auiendose agrauiado el P. Terminon y sus parciales, les incumbia el transportar los autos del processo, causado en el tribunal, para poder litigar sobre sus derechos, y no auiendose hecho la transportacion, ni prouadola, es llano que el P. General no pudo determinar la causa, *Bald. in l. 2. nu. 5. vers. ex quo nota, C. de edendo, vbi quod iudex hoc casu peruertit ordinẽ iudicij, Bart. in d. l. 2. n. 5. vers. tertio modo, Casad. decis. 2. nu. 10. de appell.* vbi quod licet sentẽtia sit bona est nulla por esta causa.

123 Et sententia lata corã secũdo iudice appellationis, nõ productis actis primæ instantiæ sit ipso iure nulla tradit *Gabr. tit. de appell. concl. 5. in fin. Cesar. de Grasis decis. 9. n. 5. de caus. poss. & propriet. Scac. de appell. q. 20. n. 8. Gratian. cap. 121. n. 19. & 28. Giurb. decis. 29 per tot. & cum pluribus Salg. de Reg. protect. p. 1. cap. 2. §. 2. per tot. pag. mihi 118.*

124 Y si a su Santidad se huuiera hecho relacion deste defecto de citacion, claro està que no determinara la dicha priuacion con vn tan insanable defecto, vt supra n. 18.

125 La tercera es, q̃ refiere su Sãtidad, q̃ la casacion de aquel Capitulo la comunicò cõ el señor Nũcio Faqueneti, q̃ la auia mãdado hazer, y q̃ se cõformò cõ su parecer, para q̃ la dicha elecciõ se anulasse, lo qual es inuerisimil, pues auiẽdose casado el Capitulo, y mãdado se boluiesse a hazer por el mismo S. Nũcio, cõ tãto acuerdo, no auia de cõformarse con que se casasse, y mas sin ver el processo, y sin alegarse nueua causa.

126 Cõ lo qual cõcurre, q̃ se hã presentado por el P. M. Nuño y consortes tres cartas, dos de D. Rafael Rafaeli, M. de Camara del dicho S. Nũcio Faqueneti, en q̃ afirma todo lo cõtrario, y q̃ no fue del dicho parecer, antes informò al P. General de la fortificacion de sus autos, y dicha elecciõ, viẽdole mal informado, y resuelto a anular el dicho Capitulo. Otra del Doct. D. Alexãdro Rafaeli, Auditor q̃ fue del señor Nuncio, en que dize lo mismo, y que el señor Nuncio quedò escandalizado quando vio la relacion del dicho Breue, de que con su Eminẽcia se auia comunicado la casacion del dicho Capitulo, y se auia conformado con ella, porque estaua en contrario la verdad.

127 La quarta es, auerse referido a su Santidad, que el Padre General tenia anulado el dicho Capitulo, sin dezir que su sentencia era apelable, como se prouarà infra n. 133. y que no la auia notificado a las partes, y pudo su Santidad entender que la dicha sentencia estaua passada en cosa juzgada, y que era executiua, y que solo se pedia su auxilio para mejor execucion de lo que en si era executiuo no lo siendo.

128 La quinta, resulta de que aunque aora en este juizio el M. Butron para defender que el Capitulo fue nulo, pondera que interuino en el

Mi-

Ministro seglar a que està satisfecho, supra ex n. 106. el Padre General no hizo relacion, que demas del auto del señor Nuncio, huuo decreto de su Mag. remitido al Consejo, para que proueyesse de remedio, para que en la eleccion huuiesse plena libertad, y cessassen las violencias del primer Capitulo, y que el Consejo mandò que assistiesse a el, como assistio el Lic. D. Francisco Robles pe la Puerta, Oidor de la Châcilleria de Granada, y es sin duda que teniendo su Santidad ciencia desto, no expidiera el dicho Breue, porque siempre se tiene atencion a cõseruar aquello en que puso la mano, y a no perjudicarle su Regalia, *cap. fin. in principio de officio legati in 6. c. ne aliqui de priuil. lib. 6. c. solit. e in principio, & §. nos itaq; de præbend. Clem. 1. vers. nisi Regum, vel principum de baptismo Stapheil. de literis iustitiæ, §. petenti committi n. 1. Paris. cons. 112. in fine lib. 4.*

129 Et ideò multa præcepta canonica relaxantur propter Regum & Principum prærogatiuam, *c. Principes, c. Regum 24. q. 5. c. per venerabile, §. rationibus qui filij sint legitimi Selu. de beneffic. 2. p. q. 23. n. 52. plura per Gonçal. in regul. 8. glos. 24. à n. 155.*

130 La sexta subrepcion es auer contrauenido el dicho Padre General a la constitucion de la Orden, 3. p. c. 7. de modo celebrandi Capituli Prouincialis, en que se determina, que la eleccion de Prouincial se haga por los Difinidores, Priores, y demas Vocales del Capitulo Prouincial, por quien fue electo el P. M. Nuño, sin faltarle voto, y los demas Difinidores y Priores, a quien quitò los oficios sin causa alguna, y no puede sustenerse el asserto derecho de debolucion, ex supra dictis n. 115.

131 Denique, contrauino el P. General a la institucion y fundaciõ de los assistentes del oficio de General, que instituyò Clem. 8. año 1593. y a la constituciõ 6. de Paulo 5. §. 8. que se ha compulsado de las Cõstituciones de la Orden, y es la 6. en que se manda que todos los actos que el P. General hiziere tocantes a su oficio, los determine, pidiendo el Consejo a los dichos Assistentes ibi: *Eorumque consilium super illis requirere debeat*, per quod verbum debeat, se induze forma y precisa necessidad de pedir este cõsejo, y esto mismo està dispuesto en la Clement. exiui, §. nos volentes de verbor. significat. en la Religion de san Francisco, y se dispone que la confirmacion, o informacion del Prouincial, la haga el General de consilio discretorum de ordine, y el acto que se haze sin pedir este consejo, requerido por qualquiera disposiciõ es nulo, vt per *Molin. lib. 2. c. 13. n. 36. Sanch. de matrim. lib. 1. disput. 34. nu. 24. & alij passim.*

132 Y la misma constituciõ de Paulo 5. en el §. 9. en las causas mas graues, *veluti in Vicarij generalis nominatione Prouincialis priuatione, alijsq; similibus*, da voto decisiuo a los Assistentes, los quales aun por la relaciõ del P. General, no consta que interuinieron, ni dieron sus votos, ni aun se les pidio consejo, y el P. M. Butron auia de prouar la interuencion de los dichos Assistentes, por ser solemnidad extrinseca, q̃ no se presu-

 me,

me, *l. sciendum de verborum obligat. Menoch. lib. 3. præsumptione 152. per tot.*

134 Las quales subrepciones etiamsi aliud non obstaret eran bastantes para suspender la execucion del dicho rescripto, y oìr sobre ellas al P. M. Nuño, y consortes dandoles la prueua necessaria, quia percutiunt substantiam ipsius gratiæ, & incontinenti earum probatio offertur *Salgad. de reg. protect. p. 3. c. 3. n. 54. cũ seqq. Barb. de pension. q. 6. ex n. 5. vsq. ad 9.*

Nulidad y agrauio quarto, que resulta de quererse executar el rescripto del P. General sin embargo de las apelaciones del P. M. Nuño, y consortes.

135 Por la inspeccion del mismo rescripto, que se trata de executar se manifiesta q̃ la dicha sentencia, ni se notificò, ni pudo notificarse al P. M. Nuño y consortes, porque siempre han estado en España, ni a sus Procuradores, porque no los tuuieron, & quod fortius est, no se haze mencion de notificacion alguna. Y el M. Villanueua, vno de los pretẽsos, Procuradores del P. M. Nuño, afirma que no se le hizo notificacion alguna, y que quando se remitio esta elecion le dieron a entender los Padres Assistẽte de España, y el Procurador general, y el señor Núcio Facheneti, que venia el segundo Capitulo confirmado, y querer executar la dicha sentencia despues de las apelaciones que della se han interpuesto, por los Padres que por ella estan condenados en la priuacion de sus oficios, es euidente atentado por la regla del cap. non solũ de appellat. in 6. cum notatis à Lancel. de atentat. c. 12. in præfatione.

136 Y *Patiario cons. 164. n. 38. sess. de in hibitione c. 8. §. 1. n. 8. & decis. 114. n. 4. & cum eis Salg. de reg. protect. p. 1. c. 6. n. 23.* resueluen que se comete atentado, no solo en executar la sentencia, sino tambien en de negar la apelacion que se interpone, aunque no se inoue contra el condenado.

137 Atque ita à fortiori, queriendose en nuestro caso, no solo denegar la apelacion interpuesta, aorà que viene a noticia de los condenados, sino priuarlos y despojarlos, en virtud de la sentẽcia, de sus oficios, clarissimum est, que se comete atentado contra ellos.

138 Nec obstabit replicare, que tratandose de elecion de oficios de regulares, no ha lugar apelacion suspensiua, por el *c. cõstitutis 46. de appel. cum late adictis à Barb. voto. 4. n. 25. & seqq.*

139 Para responder a esta obiección, se deuen distinguir dos casos.

140 El vno es si la apelacion que se interpone impide el progresso de la eleccion, y el dar possesion a los electos.

141 El otro es, si es apelable la sentencia, en que nõ solo se trata de cõfirmar la eleccion, sino tambien de priuar de oficio al electo.

142 En el primero caso, la resolucion cierta se saca de la distincion, que los DD. hazen entre la eleccion que se haze extrajudicialmente, y en la que se haze judicialmente compilato processu.

143 En la extrajudicial, se procede executiuamente, y la apelacion no suspende ni causa atentado, vt probatur *in d. cap. constitutis de apellatio. &*

& ibi notant DD. Gonz. ad Reg. 8. Cancelariæ glos. 9. in anotationibus n. 27. vsque ad 37. Salg. de Reg. protect. p. 2. c. 13. n. 9. 105. 106. 107. & seqq. & p. 3. c. 11. n. 32. Barbos. cum pluribus alijs relatis, in collectanea ad. c. cõstit. 46. n. 4. & voto 4. n. 26. cum pluribus seqq. donde alega otros muchos DD. por esta conclussion.

144 En la elecion judicial es llano, que la sentencia que se pronuncia super confirmatione electionis es apelable, como las sentencias de otras qualesquier materias, *vt probatur in d. c. constitutis, & in c. oblatæ de appell. c. si postquam 33. c. fin. de elect. in 6. glos. notabilis in d. c. fin. verbo, & inanis, ibi: Quod confirmatio facta vocatis his, qui vocandi erant, & cum causæ cognitione habet vim diffinitiuæ: hinc est, quod reuocari non poterit, & si appelletur appellari prout à diffinitiua.* La qual glossa siguẽ comũmente *los DD. Lancel. de atentat. cap. 12. limitat. 3. n. fin. in fine. & limitat. 5. num. 4. & limit. 49. n. 1. & per tot. & prius c. 4. in præfatione n. 725. Gonz. ad Regul. 8. Cancelariæ glos. 9. in anotationibus n. 38. 39. & seqq. & n. 206. cum seqq. Garc. de benefic. p. 9. c. 4. n. 16. 17. 18. & 19. & seqq. Salg. de reg. protect. p. 2. c. 13. num. 155. 156. cum pluribus seqq. & p. 3. c. 11. n. 32. vbi iterum re assumpta quæstione in eadem residet sententia Peirinis de priuilegijs minimorum c. 4. n. 20.* tambien es desta opinion *Barb. in d. c. constitutis de appell. n. 4.* pues refiere los mismos Autores que siguen esta distincion, y mas expressamente *in c. fin. de elect. lib. 6. n. 7.* refiriendo para esto a *Gonz. glos. 9. in annotationibus n. 206. & in votis Canonicis voto 4. n. 25.* donde para hazer passo a la conclussion, que trata de fundar ex n. 26. presupone por cosa llana y assentada, que la apelacion en las eleciones judiciales suspende su execucion, *Fontan. de pactis to. 1. clausula 4. glos. 10. p. 1. n. 98. vbi dicit ita fuisse decissam in illo senatu Cataloniæ aptissimè d. Valenç. cons. 44. n. 13. & 14.* dõde dize, que la apelacion del P. Batres obrò atentado en la elecion que se hizo, *ipse d. Valenç. cons. 76. n. 13. & 14.* donde tambien dize, que es atentada la prouission de la Catreda hecha sin embargo de la apelaciõ del opositor *Portel. in responsis moralibus p. 2. casu 4. § ad quartum n. 7. circa finem pag. mihi 315. & vers. ad quintum n. 9. pag. 316. 317. Sigism. de elect. dunio 44. n. 14. & dunio 45. n. 7.* donde siguiendo *la glos. in d. c. fin. verbo inanes*, dize que la sentencia en que se confirma la elecion es difinitiua, *laborio de elect. c. 25. n. 67. & 68. Castell. eod. tract. c. 4. n. 53. vers. elect. pariter facta, & n. 59. & c. 14. n. 42. Peirin. to. 1. de subdito q. 1. c. 31. § 11. vers. dico sexto pag. mihi 161.*

145 Ex quibus patet, que los DD. vnanimiter son de opinion que en esta elecion que el P. General ha hecho se ha de admiter la apelacion interpuesta por estos Padres ad effectum suspensiuum.

146 En quanto al segundo caso (que verdaderamente es el nuestro) es conclussion assentada y recibida por todos que la sentencia de priuacion de oficio es apelable, y que pendiẽte ella puede y deue exercer el oficio el priuado, *l. 1. ad finem ff. ad Turpil. Franc. in cap. cũ teneamur de appell. n. 8. & 9. Lancel. de atentatis cap. 12. in præfatione n. 95. & 96. vers. tertio, & limitat. 26. n. 4. Gutier. lib. 1. pract. q. 39. Bouad. in politica lib. 5. c. 1. n.*

171. *Mastr. de Magistrat. lib. 6. c. 11. num. 35. Salg. de reg. protect. p. 3. ca. 8. in principio.*

147 Y en los regulares, q̃ la sentencia de suspension, o priuacion de oficio, o de voz actiua y passiua, sea apelable, *probat Rodrig. to. 1. regul. q. 29. art. 5. pag. mihi 53. Salg. de reg. protect. p. 2. c. 5. n. 123. 124. & seq.* dõde *n. 127. con Dec. Lancel.* resuelue lo mismo en la suspension y priuacion de oficio *idem Salg. eadem p. 2. c. 13. n. 223. 224. & seqq. Sigism. de elect. dubio 90. n. 5. 6. & 7. laborio de elect. c. 21. n. 78. D. Valēc. cōs. 44. n. 13. & 14. Peirin. de subdito q. 1. c. 20. § vnico pag. 69. vers. respondeo cum Nauar. & tom. 3. de priuileg. minimorum c. 4.* & quod gesta per suspensum post appellationem à suspensione interposita sustineantur probat *Alphon. de Cast. de lege penali lib. 2. c. 31. litera B. in fine,* quam refert, & sequitur *Rub. aforismo Episcoporum verbo Prælatus n. 12. pag. mihi 496. Scacc. de appell. q. 3. n. 72. Peirin. de priuileg. minimorum d. c. 4. n. 19. pag. 97.*

148 Y por la Bula de Iulio III. q̃ està referida se permite expressamẽte la apelacion de la sentencia de priuacion de oficio in his verbis: *Tũc que eisdem congregationibus, & prouincijs ac personis confirmandis huiusmodi licere ad præfatum Marcelum Cardinalem, & nos ac pro tempore existentem ipsius Ordinis protectorem, & Romanum Pontificem intra terminum vnius mẽsis à die denegationis prædictæ recursum habere.*

149 Los quales DD. responden a la objecion, que en este punto se haze de que las penas de priuacion y suspension, se incurren ipso iure, para que se deuan entender de la suspension à diuinis, non autem de suspensione ab officio:

150 Nec obstabit si contra hoc primò oponatur, q̃ a los regulares no les es licito apelar de las sentencias de sus Superiores, *cap. ad nostram c. reprehensibilis c. cum speciali de appell. cum congestis à Barb. voto. 4. n. 50. 51. & seqq.* y que casi todas las Religiones tienen priuilegios y cõstituciones en que se les prohibe semejantes apelaciones, *vt per Barb. d. voto. 4. n. 67. Fray Martin de S. Ioseph, en el epitome de la orden judicial c. 18. de la apelacion n. 8. pag. 245. Mirand. in tract. de ordine iudic. to. 2. q. 29. art. 4. vers. tertia conclusio, pag. 343. 344.*

151 A que se responde que la conclusion contraria es mas cierta, quod iure communi inspecto liceat regularibus appellare à suis sententijs Superiorum, *c. d. Priore de appellat. c. licet de officio ordinarij, & tradũt Rodrig. to. 1. regul. q. 30. alias 29. art. 2. & 3. pag. mihi 152. 153. Sanch. plene resoluens in suma lib. 6. c. 8. n. 101. 102. & seqq. Peirin. to. 1. de subdito q. 1. c. 20. in principio pag. 65.* que por citar muchos Autores, por esta conclusion transcribo sus palabras, *videri potest pro hoc c. D. Thom. 2. 2. q. 69. art. 3. Innocent. Abb. & alij Canonistæ tot. tit. de appell. Hostien. lib. 2. sumæ rubr. pag. mihi 790. Siluest. Armell. Angel. Rosell. Pesanell. Tab. Nald. & alij sumistæ verbo appellatio. Antonin. 3. p. tit. 9. c. 14. Quaranta in suma Bullar. verbo Archiepiscopi authoritas, n. 18. & 19. Casartub in priuileg. mendicantibus verbo appellare vbi à Sorbo Soto lib. 5. de instit. q. 6. art. 3. Nauar. comẽt. 3. de regul. n. 51. & to. 1. cons. toto tit. de appell. Rodrig. to. 1. q. regul. q. 29. & de ordine iudiciali*

c.13.Valenc.to.3.disput.5.q.13.p.3. Suir.in claui regia lib.12.c.17.n.37. Azor to.1.instit.moral.lib.12.c.11.q.7. & 8. Sparthar. de modo corrigendi regulares tract.10.p.4.c.1.& 2. Sanch.lib.6.de Calogi c.8.n.101.18.

152 La qual conclussion reassume y confirma *el mismo Autor to. 2. informulario c.12.n.1.vers.nota primò pag.543.* q̃ refiere otros diferẽtes Autores.

153 Y la conclussion en contrario alegada, para excluir esta, ha lugar quando el Prelado procede extrajudicialmente per modum visitationis, & ad correctionem morum, vel ad obseruantiã Regulæ in his enim casibus in quibus prædicta iura loquuntur, appellare non licet: porque seria peruertir toda la obseruancia regular, y vida Monastica, y que el Prelado no fuesse obedecido, si de cada precepto o mandato se pudiera apelar.

154 Y en estos precissos terminos habla *la constitucion de la Orden de S. Agustin 3 p.c. 12.* que la niega en estos casos de correcion y visita, si indebitè interponatur appellatio, secus verò, si debitè: y en este caso se dà la forma y instancias de la apelaciõ, que sea del Prior al Prouincial, del Prouincial al General, del General al Protector, del Protector a su Santidad.

155 Pero si en estas causas de correciõ o visita, o en otras en que el Superior procede judicialmẽte excediesse, no ay duda, que se puede apelar, *vt post Abb. & alios tradit Sanch. in suma lib.6.c.8.n.103. donde n. 104. infiere desto con Inocent.* que en quanto a esto viene en sustancia, a no auer diferencia entre los seglares y regulares, porque a todos les es licito apelar, *& n.105. & 106.* lo explica latamente *sancto Fausto in thesauro Religiosorum lib.6. de obediencia c.268. pag. 561.* donde refiere por esta opinion *à Nauar.cons.5.de apell. & de regul.coment.3.n.51. Azor lib.12.moral.c.17.n.11. Sayro lib.12.clauis Regia c.17.n.38. Fr. Martin de Ioseph. d. c. 18.n.7.& n.10.pag.246* dize que quando la sentencia es en materia graue y de exemplar castigo riguroso, es licita la apelacion, *Peirin. to. 1. de subdito c.20.col.4.vers.dico secundò pag.66. vbi ad longum hanc opinionẽ probat, & to.3.de priuileg.minimorum c.4.n.20.pag.97.*

156 Y aunque conforme al Concilio Tridentino *sess.25. de regul.c. 4.* no es licito al Religioso en este caso salir del Conuento sin licencia del Superior a proseguir su apelacion esto se entiende quando el Superior se la dà benignamente: pero quando se la deniega injustamẽte, o teme que de pedir licencia le ha de suceder algun daño bien puede spreta d. licentia ad Superiorem recurrere sancto Fausto lib.6.q.269. *Peir.to.1. de subdito q.1.c.20.pag.66.vers.ad primũ respondeo, & vers. si autem & vers. addunt Nauarr.*

157 En quanto a los priuilegios de los regulares de non admittendis Religiosorũ appellationibus tiene la misma inteligẽcia que el derecho comun, porque prohiuen las apelaciones sub eodem verborum conceptu, sequitur *Dian.resol.moral.to.2.tract.2.de dubijs regul.resol. 54.vers. notandum etiam pag.47.* donde refiere y sigue a Sanchez loco relato.

158 Nec obstabit si secundò opponatur, que el rescripto del P. General

ral trae clausula appellatione remota, y otras que excluyē la defensa del P.M Nuño y consortes.

159 Porque como se notò ex n. 23, los rescriptos y mandatos de los Superiores, no se han de obedecer quando contienen alguna cosa injusta, o en virtud dellos se quiere despojar a vno de su oficio o dignidad, *y Rodrig: regul: fo. 2. q. 52: art. 12: vers. ad primum duuium pag: mihi 129: habla in indiuiduo* el Comiss. rio Apostolico, para assistir a alguna elecion que no puede, etiam si habeat amplissimam potestatem, priuar a ningun Religioso de su voto actiuo ni passiuo, sin oyrle, ni citarle quod etiam tradit, *Hieron: Rodrig. resol. 58. n. 11. pag. 371, y Barb. de claus. claus. 11. n. 15.* entiende la clausula *appell. remota* de apelacion friuola *y n. 20.* la limita, *quando constat de notorio grauamine*, & *n. 21. 22.* lo explica & *n. 23.* dize, que tampoco obra efeto alguno, quando incontinēti docetur de iniustitia sententiæ: idem *Barb. per text. ibi in c. inter cœteras de reiudicata, n. 2.* & *3.* y la clausula *contradictores repellendo* se entiende de los contradictores de facto, & non de iure, *glos. in c. pro illorū de prebend. verbo cōtradictores*, & *ibi Abb. n. 9. Garc. de beneffic. p. 6. c. 2. n. 115. cum seqq.* & *plenissimè Salg. de suplic. p. 2. c. 20. n. 34. cum seqq.*

160 Nec tercio obstabit replicare, que los oficios que mandò proueer y proueyo el P. General, son temporales, y que assi pudo mandar executar su sentencia, por la razon *del c. fin. de iudicijs* y lo que nota Gutierrez *cons. 31.*

161 Porque esto procede quando se apela de la eleciō, por causas friuolas en orden a impedir al electo el vso del oficio: pero quādo las excepciones son juridicas el executar la sentencia contra ellas, es atentado, vt expressè tradit, *Cabed. decis. 84. n. 16. p. 2. y en el caso de Gutier. d. cons. 31.* se determinò assi, por constar que las excepciones opuestas contra los electos eran releuantes y validas.

162 A que se añade, que en nuestro caso en el P. Nuño, y consortes se executò la resolucion referida; pues auiendosse reuocado por atentada la primera elecion se mandò hazer la segunda, no otorgando a los aduersarios sus apelaciones que auian interpuesto por ser la materia executiua, y assi auiendo surtido efeto la dicha elecion, y estando en possession de sus oficios los electos, la reuocacion de la elecion es apelable quo ad vtrumque effectum, como està resuelto y determinado en la via executiua del instrumento publico, que hecha vna vez la execucion si se reuoca en segunda instancia la via executiua esta sentencia es apelable, vt tradit *Gonz. ad Reg. 8. Cancelaria, glos. 6. ex n. 202. Salg. de Reg. protect. p. 3. c. 4. ex n. 44.* & *in suplic. ad sanctissimum 2. p. cap. 34. n. 40.* & *seqq.* & *num. 43.*

163 Nec quarto obstabit opponere, que tambien esta exclussa la oposicion por auerse pronunciado la sentencia del P. General, con consulta de su Sātidad, y que assi se ha de reputar por sentencia pontificia: porq este punto fuera disputable si su Santidad motu proprio lo huuiera pronunciado, pero auiendo sido ad consultationem siue relationem

Pa-